А. Н. Тарасенкова

КАК ВЫИГРАТЬ ДЕЛО В СУДЕ

УЧЕБНО-ПРАКТИЧЕСКОЕ ПОСОБИЕ

- Права и обязанности сторон
- Подведомственность и подсудность
- Инструкция по созданию искового заявления
- Правила поведения в судебном заседании
- Доказательства и порядок доказывания
- Обжалование судебных актов

КАК ВЫИГРАТЬ ДЕЛО В СУДЕ



А. Н. Тарасенкова

КАК ВЫИГРАТЬ ДЕЛО В СУДЕ

Учебно-практическое пособие





Москва
2013

УДК 347.91/.95
ББК 67.410.1
Т19

Электронные версии книг
на сайте www.prospekt.org

Тарасенкова А. Н.

Т19 Как выиграть дело в суде: учебно-практическое пособие. — Москва : Проспект, 2013. — 240 с.

ISBN 978-5-392-07392-4

В книге приведены все необходимые нормативные материалы, которые помогут любому гражданину самостоятельно вести дело в суде и в кратчайшие сроки подготовиться к судебному заседанию. Подробно описана информация о порядке обращения в суд: общие правила подачи исковых заявлений и жалоб, ведение дел, порядок обжалования решений и т. д.

Для граждан, обращающихся в суд за защитой своих прав, адвокатов, судей, их помощников, а также всех, кто участвует в судебном разбирательстве споров.

УДК 347.91/.95
ББК 67.410.1

Учебное издание

Тарасенкова Анна Николаевна

КАК ВЫИГРАТЬ ДЕЛО В СУДЕ

Учебно-практическое пособие

Оригинал-макет подготовлен компанией ООО «Оригинал-макет»
www.o-maket.ru; тел.: (495) 726-18-84

Санитарно-эпидемиологическое заключение
№ 77.99.60.953.Д.004173.04.09 от 17.04.2009 г.

Подписано в печать 01.08.2012. Формат 60×90 1/16.
Печать офсетная. Печ. л. 15,0. Тираж 2000 экз. Заказ № 2366.

ООО «Проспект»
111020, г. Москва, ул. Боровая, д. 7, стр. 4.

Отпечатано в полном соответствии с качеством предоставленных
издательством материалов в ОАО «Тверской ордена Трудового Красного
Знамени полиграфкомбинат детской литературы им. 50-летия СССР».
170040, г. Тверь, проспект 50 лет Октября, 46.



ISBN 978-5-392-07392-4

© А. Н. Тарасенкова, 2013
© ООО «Проспект», 2013

СОДЕРЖАНИЕ

ЧАСТЬ 1
НЕОБХОДИМЫЕ ПОНЯТИЯ И ПРИНЦИПЫ

Принцип в общем смысле — это начало, основная, руководящая идея, правило поведения. В смысле процессуальном, для целей гражданского процесса принципы — это те правовые идеи, которые носят всеобщий и обязательно применимый характер. Они пронизывают весь судебный процесс и проявляются повсеместно. Или должны проявляться (нарушение принципов гражданского процесса часто служит основанием для отмены судебного акта, в том числе и решения).

Различают следующие принципы гражданского процесса:

- принцип отправления правосудия только судом (закрепленный в ч. 1 ст. 118 Конституции РФ);
- принцип назначаемости судей;
- принцип независимости судей и подчинения их только Конституции РФ и федеральному закону (ч. 1 ст. 120 Конституции РФ);
- принцип законности;
- принцип равенства граждан и организаций перед законом и судом;
- принцип состязательности;
- принцип диспозитивности;
- принцип равноправия сторон;
- принцип гласности разбирательства дел;
- принцип сочетания устности и письменности;
- принцип непосредственности;
- принцип государственного языка судопроизводства;
- принцип непрерывности.

Все эти принципы тесно взаимосвязаны. Нарушение одного принципа влечет за собой нарушение другого принципа (например, нарушение принципа государственного языка судопроизводства фактически разрушает всю систему принципов).

Первый упомянутый принцип — **осуществления правосудия только судом**. Он закреплен в ч. 1 ст. 118 Конституции РФ: *«Правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом»*. Правосудие — это основанная на законе деятельность суда, направленная на рассмотрение и разрешение дела, установление объективной судебной истины по делу, осуществляемая в строгой процессуальной форме.

Правосудие — исключительная прерогатива суда. За судом остается окончательное решение любого конфликта, и любое отклонение от этого правила является незаконным. Есть и другие органы, которые осуществляют защиту права (третейские суды, нотариат, комиссии по трудовым спорам и т. п.). Но, например, нотариусы споры вообще не рассматривают: они удостоверяют бесспорные вещи (факты, сделки) и в случае возникновения спора разъясняют заинтересованным лицам право обратиться в суд. По трудовым спорам после рассмотрения дела КТС решение по заявлению заинтересованного лица принимает суд. Третейский суд может вынести решение, но исполнительный документ на взыскание выдает суд, причем после проверки этого решения. Наконец, даже принятое уполномоченным госорганом решение о наложении административного взыскания при наличии на то оснований может быть отменено судом.

Иногда спрашивают: в чем разница между судом и судьей.

Суд — это государственный орган, осуществляющий правосудие. Это и Конституционный суд, и Верховный суд, и Московский городской суд, и суд города Рыбинска Ярославской области — короче говоря, учреждение.

Судья же — это должностное лицо государства, носитель судебной власти, в особом порядке наделенное полномочиями осуществлять правосудие и разрешать судебные дела, т. е. это не учреждение, а один из нас с вами, человек, пусть и высокообразованный и высокопрофессиональный, но точно так же, как и остальные люди, способный совершать ошибки и заблуждаться. Для этого и существуют возможности обжалования судебных решений и рассмотрения дел в порядке надзора, но об этом позже.

Судьи назначаются на должность — таков **принцип назначаемости судей.** (На всякий случай: судей уже давно не выбирают.) Одни судьи назначаются Советом Федерации, другие — лично Президентом РФ, но главное: без согласия соответствующей квалификационной коллегии судей лицо не может быть представлено к назначению на эту должность. Отбор кандидатов на должность судей осуществляется на конкурсной основе, предельный возраст пребывания в должности судьи федерального суда и мирового судьи — 70 лет (ст. 13, 14 Федерального конституционного закона от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации»).

В первой инстанции, т. е. при первичном обращении за судебной защитой, дела рассматриваются судьями единолично — это **принцип единоличного рассмотрения и разрешения гражданских дел**. Это тот са-

мый случай, когда судья действует от имени суда. Коллегиальное рассмотрение дела в суде первой инстанции — это исключение, сделанное гражданским процессуальным законом для особо важных дел (пример: дела о расформировании избирательных комиссий или комиссий референдума ст. 260[1] ГПК РФ). В кассационной инстанции и в порядке надзора суды рассматривают дела коллегиально.

Принцип независимости судей провозглашен Конституцией РФ: *«Судьи независимы и подчиняются только Конституции Российской Федерации и федеральному закону»* (ч. 1 ст. 120 Конституции РФ). Любое вмешательство в деятельность судей по осуществлению правосудия запрещается и влечет за собой установленную законом ответственность (п. 2 ст. 8 ГПК РФ). Есть правила, установленные специально для того, чтобы исключить вероятность постороннего воздействия на судью. Например, в совещательной комнате, в которой принимается решение суда, не может находиться никто, кроме судьи или, если речь идет о коллегиальном рассмотрении дела — судей, причем входящих в состав суда (п. 2 ст. 194 ГПК РФ). Независимость судей — это не только требование об уединении в совещательной комнате или запрет оказывать давление на него. Это целый ряд гарантий политического, экономического и правового характера.

К числу политических гарантий относятся, в частности, запрет судьям состоять в каких-либо партиях, движениях, организациях, быть представителями в суде каких-либо должностных лиц, государственных образований, наций, социальных групп и т. д.

С экономической точки зрения независимость судей гарантируется особыми мерами социального и материального обеспечения.

С правовой точки зрения независимость судей обеспечивается четкой регламентацией процесса судопроизводства, порядка отбора кандидатур судей и наделения их полномочиями, запрет вышестоящим инстанциям давать указания, какой нормой закона следует руководствоваться и т. д. Судья — лицо неприкосновенное, так же, как и его жилище, кабинет. Порядок привлечения его к уголовной и административной ответственности отличается от общепринятого.

Принцип равенства граждан и организаций перед законом и судом провозглашен в Конституции и конкретизирован в гражданском законодательстве. Граждане равны перед законом и судом независимо от пола, расы, национальности, языка, местожительства и т. д. (ст. 19 Конституции РФ, ст. 6 ГПК РФ).

Государственный язык Российской Федерации — это русский язык (ст. 68 Конституции, ст. 1 Федерального закона от 1 июня 2005 г.

№ 53-ФЗ «О государственном языке Российской Федерации»). **Принцип государственного языка** гражданского судопроизводства означает, что судопроизводство по гражданским делам ведется на русском языке — государственном языке РФ или на государственном языке республики, входящей в состав РФ, на территории которой находится соответствующий суд. Однако в военных судах судопроизводство ведется на русском языке (п. 1 ст. 9 ГПК РФ). Если же среди лиц, участвующих в деле, окажется человек, не владеющий языком судопроизводства, то ему должно быть разъяснено и обеспечено право:

- знакомиться со всеми материалами дела;
- давать объяснения и показания;
- выступать в суде;
- заявлять ходатайства;
- приносить жалобы на родном языке или на любом свободно выбранном языке общения.

Нарушение этих требований — безусловное основание для отмены судебного решения.

Рассмотрение и разрешение дел происходит в открытом заседании суда — так проявляется **принцип гласности** (ст. 123 Конституции РФ, ст. 9 Федерального конституционного закона от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации», ст. 10 ГПК РФ). Любой желающий гражданин имеет право на свободный доступ в зал судебного заседания, делать письменные заметки и фиксацию с помощью аудиозаписи. Фотосъемка, видеозапись, трансляция судебного заседания по радио и телевидению допускаются с разрешения суда (п. 7 ст. 10 ГПК РФ). При этом судам рекомендовано учитывать мнение лиц, участвующих в деле. Суд вправе указать места для осуществления такой фиксации, а также ограничить эти действия во времени, на что указал Верховный суд РФ (п. 12 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 июня 2008 г. № 13 «О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции»). Значение принципа гласности велико: гласность судебного разбирательства дисциплинирует и судей, и граждан (любое судебное заседание — наглядное и познавательное зрелище, имеющее воспитательную функцию).

Закон допускает следующие исключения из принципа гласности. В некоторых случаях заседание должно быть закрыто независимо от усмотрения судей и других лиц, участвующих в деле, например:

- по делам, содержащим сведения, составляющие государственную тайну (ст. 10 ГПК РФ);
- по делам об усыновлении ребенка (ст. 139 СК РФ, ст. 10, 273 ГПК РФ).

В других случаях закон может предусматривать проведение закрытого судебного заседания — по ходатайству лиц, участвующих в деле, представителей либо по инициативе суда (п. 2 ст. 10 ГПК РФ), т. е. в данном случае о безусловности речи не идет, и требуется вынесение мотивированного решения о проведении закрытого судебного заседания.

Каждому гарантируется право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту чести, достоинства и доброго имени (ст. 23 Конституции РФ), а также на тайну переписки, телефонных переговоров и т. д. Так вот, для охраны этих личных тайн личная переписка, личные сообщения и т. д. могут быть оглашены в открытом судебном заседании только с согласия лиц, между которыми происходил обмен информацией. В противном случае эти сообщения оглашаются в закрытом судебном заседании.

Мотивированное определение о проведении закрытого заседания может быть вынесено в отношении всего разбирательства или лишь его части. Оно должно содержать:

- сведения об обстоятельствах, препятствующих открытому слушанию дела;
- ссылки на конкретные нормы права — федерального или международного, — которые послужили законным основанием для ограничения гласности судебного разбирательства.

После оглашения такого определения все присутствующие в зале судебного заседания граждане, кроме лиц, участвующих в деле, обязаны покинуть его. «Закрытость» не исключает соблюдения общих правил судопроизводства.

Принцип законности — основной принцип любого правового общества, так же, как законность (в идеале) — это норма, состояние общества, в котором созданы правильные, справедливые, непротиворечивые законы, которые к тому же исполняются. Если же происходит нарушение закона или законного права, то государство в установленном порядке восстанавливает справедливость и порядок. Принцип законности в гражданском процессе проявляется в том, что суды обязаны правильно применять нормы права и совершать процессуальные действия во исполнение этих норм. Иными словами, руководствоваться исключительно законом. Статья 11 ГПК РФ предписывает судам

при разрешении гражданских дел применять следующие нормативно-правовые акты:

- Конституцию РФ;
- международные договоры РФ;
- федеральные конституционные законы, федеральные законы;
- нормативно-правовые акты Президента РФ и Правительства РФ;
- нормативно-правовые акты федеральных органов государственной власти;
- конституции (уставы), законы, иные нормативно-правовые акты органов государственной власти субъектов РФ;
- нормативно-правовые акты органов местного самоуправления.

Могут ли применяться судами в гражданском судопроизводстве нормативные правовые акты бывшего СССР?

То, что акт был принят во времена СССР, не означает, что он не подлежит применению. Некоторые из нормативных правовых актов бывшего Союза ССР могут применяться судами при разрешении конкретных гражданских дел. Иногда это связано с тем, что та или иная сфера, урегулированная законом СССР, еще не урегулирована законом Российской Федерации (или урегулирована недостаточно). Кроме того, законодательство СССР применяется судами при разрешении дел по спорам, возникшим из правоотношений, имевших место во времена Союза.

Пунктом 2 постановления ВС РСФСР от 12 декабря 1991 г. № 2014-1 «О ратификации Соглашения о создании Содружества Независимых Государств» установлено, что до принятия соответствующих законодательных актов Российской Федерации нормы бывшего Союза ССР применяются в части, не противоречащей Конституции, законодательству РФ и Соглашению о создании Содружества Независимых Государств.

Если суд установит, что «нижестоящий» нормативный акт (например, закон субъекта РФ) противоречит вышестоящему (федеральному закону), то он применяет вышестоящий нормативный акт.

Что, если международным договором РФ установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены национальным законом? Суд при разрешении гражданского дела применяет правила международного договора. Нормы же иностранного права применяются в соответствии с федеральным законом или международным договором РФ.

Все формы многообразных человеческих отношений невозможно исчерпывающе описать и предусмотреть. Однако случается, что закон

устанавливает алгоритм рассмотрения не конкретно этого, а сходного с ним дела.

Именно для таких случаев ГПК РФ устанавливает возможность применения:

- аналогии закона, т. е. применения судом нормы права, регулирующей сходные отношения;
- аналогии права, т. е. разрешения дела, исходя из общих начал и смысла законодательства.

Принцип законности реализуется также через иные принципы (независимость судей и подчинение их только Конституции РФ и федеральному закону, равенство сторон перед законом и судом, состязательность процесса, равноправие сторон и т. д.).

Как уже было сказано, судьи — тоже люди, и они не застрахованы от ошибок. Для того чтобы дать заинтересованным лицам возможность исправить возможные ошибки и восстановить законность, предусмотрены стадии пересмотра судебных постановлений. Принцип законности также проявляется в четком соблюдении установленной процессуальной формы судебной деятельности.

Понимание содержания следующего принципа — **принципа диспозитивности** — традиционно вызывает трудности (причем не только у неюристов). Между тем понять его довольно просто. Диспозитивность в гражданском процессе означает, что лицо, участвующее в деле, свободно распоряжается своими законными правами. Любое движение гражданского процесса — это реализация принципа диспозитивности. Так, иск не возникает сам собой, и суд не вправе по своей инициативе возбудить исковое производство. Суд не может отказаться от иска, заставить стороны заключить мировое соглашение и т. д.

Принцип диспозитивности отражен, в частности, в статье 9 ГК РФ: «*Граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права*», а также статье 4 ГПК РФ: «*Суд возбуждает гражданское дело по заявлению лица, обратившегося за защитой своих прав, свобод и законных интересов*».

Суд принимает решение только по заявленным истцом требованиям (ст. 196 ГПК РФ), на что особо обратил внимание Верховный суд РФ в постановлении Пленума от 19 декабря 2003 г. № 23 «О судебном решении». Выйти за пределы заявленных требований (разрешить требование, которое не заявлено, удовлетворить требование истца в большем размере, чем оно было заявлено) суд имеет право лишь в случаях, прямо предусмотренных федеральными законами (п. 5 упомянутого документа). Например, суд вправе выйти за пределы заявленных тре-

бований и по своей инициативе на основании п. 2 ст. 166 ГК РФ применить последствия недействительности ничтожной сделки (ст. 168–172 ГК РФ). При рассмотрении дел, возникших из публичных правоотношений, суд не связан основаниями и доводами заявленных требований, т. е. обстоятельствами, на которых заявитель основывает свои требования (п. 3 ст. 246 ГПК РФ).

Истец вправе по своему усмотрению определять:

- ответчика, т. е. лицо, к которому предъявляется требование, путем указания в исковом заявлении его наименования, местожительства и т. д.;
- предмет иска, т. е. свое требование к ответчику;
- основание иска, т. е. обстоятельства, на которых основывается это требование.

Указав в исковом заявлении ответчика, предмет и основание иска, истец определяет по сути все:

- ход судебного процесса;
- подведомственность;
- подсудность;
- лиц, участвующих в деле;
- обстоятельства, имеющие значение для дела и т. д.

Однако истец, как правило, не обладает достаточными правовыми знаниями и вполне способен ошибиться в выборе ответчика. Что происходит, если иск предъявлен не тому лицу, ненадлежащему ответчику, которое ничем не обязано истцу? Имеет ли суд право по своей инициативе произвести замену?

Замена возможна (о тонкостях поговорим чуть ниже), но исключительно по ходатайству и с согласия истца.

Если истец не согласен на замену ненадлежащего ответчика, то суд не вправе привлечь надлежащего ответчика к участию в деле, а должен рассмотреть дело по предъявленному иску (п. 2 ст. 41 ГПК РФ).

Свобода лиц, участвующих в деле, в распоряжении своими правами не безгранична. Так, если мировое соглашение будет противоречить закону, иному правовому акту или нарушать права и интересы других лиц, то суд не примет его (п. 2 ст. 39 ГПК РФ).

Принцип диспозитивности определяет возможности сторон по распоряжению своими правами относительно объекта спора. **Принцип состязательности** определяет, каким образом стороны могут реализовать свои полномочия, отстоять свою правоту. И коль скоро состязаться могут только примерно равные между собой противники (как и в спорте), то закон уравнивает стороны судебного процесса, ставит

их в равные правовые условия. Принцип состязательности закреплен в Конституции: *«Судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон»* (ч. 3 ст. 123 Конституции РФ). Аналогичную норму содержит ГПК РФ: *«Правосудие по гражданским делам осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон»* (п. 1 ст. 12 ГПК РФ).

Наглядное проявление принципа состязательности: норма ч. 1 ст. 56 ГПК РФ, которая устанавливает, что *«Каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом»*.

И истец, и ответчик, и лица, участвующие в деле, имеют равные права (знакомиться с материалами дела, делать выписки и копии из них, заявлять отводы и т. д. — ст. 35 ГПК РФ). Наделение этих лиц равными правами полностью отвечают принципу состязательности.

Все судебное заседание построено в форме состязания. Исходя из принципа состязательности, построена очередность выступлений лиц, порядок исследования доказательств и т. д.

Помните о том, что суд не будет по своей инициативе помогать со сбором доказательств — ни истцу, ни ответчику. Однако если для сторон и других лиц, участвующих в деле, представление доказательств затруднительно, по их ходатайству суд оказывает им содействие в собирании доказательств (п. 1 ст. 57 ГПК РФ).

Суд определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела, какой из сторон они подлежат доказыванию. Суд вправе также:

- предложить лицам, участвующим в деле, представить дополнительные доказательства;
- проверить относимость представляемых доказательств к рассматриваемому делу;
- установить содержание вопросов, по которым требуется получить заключение экспертов;
- назначить по своей инициативе экспертизу (если без заключения экспертов невозможно правильно разрешить дело).

Суть принципа **процессуального равноправия сторон** в установленных законом равных возможностях сторон на защиту своих прав и интересов. Вы, верно, уже заметили закономерность: если одной стороне предоставлено некое право, то и другая сторона наделяется аналогичным. Например, право истца — изменить предмет и основание исковых требований, а право ответчика — предъявлять встречный иск. Обе стороны в праве иметь своих представителей. Обе стороны вправе

рассчитывать на содействие суда (при условии предъявления соответствующего ходатайства) — например, для получения необходимых доказательств. При подготовке дела к судебному разбирательству судья разъясняет сторонам их процессуальные права и обязанности (подп. 1 п. 1 ст. 150 ГПК РФ).

«Разбирательство дела происходит устно» (п. 2 ст. 157 ГПК РФ), например, председательствующий открывает заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению, секретарь устно проверяет и докладывает явку, суд разъясняет сторонам и другим лицам, участвующим в деле, их процессуальные права и обязанности. Хотя все это отражается в протоколе, ведение которого обязательно в ходе каждого судебного заседания суда первой инстанции, а также при совершении вне судебного заседания каждого отдельного процессуального действия (ст. 228 ГПК РФ).

Только в письменном виде представляются:

- исковое заявление;
- решение суда;
- апелляционные, кассационные, надзорные жалобы;
- представления прокурора;
- мировое соглашение и т. д.

В некоторых случаях допустима как устная, так и письменная форма (заявление ходатайств, возражения против них, вопросы эксперту и т. д.).

В силу **принципа непосредственности** суд основывает свое решение по делу исключительно на доказательствах, которые были непосредственно исследованы и проверены в судебном заседании. В идеале сведения о необходимых для разрешения дела обстоятельствах должны быть получены из первоисточника. Копии и выписки из оригиналов не возбраняются, но они должны быть оформлены в надлежащем порядке (об этом будет разговор в разделе, посвященном доказательствам).

В целях реализации принципа непосредственности доказательства по делу исследует один и тот же состав суда, который разрешает дело и выносит решение. Состав суда остается неизменным. Исключения из принципа непосредственности возможны, если, например, доказательства находятся в другом городе, районе или области. В таком случае суд может в порядке судебного поручения поручить соответствующему суду произвести определенные процессуальные действия (ст. 62 ГПК РФ). Протоколы и иные доказательства, полученные в результате выполнения такого поручения, непосредственно оцениваются судом и рассматриваются наряду с другими доказательствами.

В соответствии с **принципом непрерывности** гражданские дела должны рассматриваться при неизменном составе суда (п. 2 ст. 157 ГПК РФ). Этот принцип обеспечивает максимальную концентрацию судьи на рассматриваемом деле, поскольку перерыв в судебном разбирательстве назначается только для отдыха. До принятия решения по делу или до отложения его рассмотрения суд не вправе рассматривать другие дела (п. 3 ст. 157 ГПК РФ) — в том числе уголовные и административные дела.

Перерывы в разбирательстве дела могут быть сделаны для принятия пищи (обед), для ежедневного отдыха (ночь) и еженедельного отдыха (суббота и воскресенье). Если же дело откладывается слушанием, то производство по нему начинается сначала.

Статья 199 ГПК РФ предусматривает одно исключение из этого правила: составление мотивированного решения суда может быть отложено на срок не более пяти дней со дня окончания разбирательства дела, но резолютивную часть решения суд должен объявить в том же судебном заседании, в котором закончилось разбирательство дела.

ИСТЕЦ, ОТВЕТЧИК, ТРЕТЬЕ ЛИЦО, ИЛИ КТО ЕСТЬ КТО В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Всех тех, кто участвует в судебном процессе, условно делят на три большие группы:

- суд;
- лица, участвующие в деле;
- лица, содействующие правосудию.

С судом, надеюсь, все уже понятно. Лица, участвующие в деле, это:

- стороны, т. е. истец и ответчик;
- третьи лица;
- прокурор;
- лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц или вступающие в процесс в целях дачи заключения;
- заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства и делам, возникающим из публичных правоотношений.

К лицам, содействующим правосудию, относятся свидетели, эксперты, переводчики, судебные представители.

Основные участники дела — это лица, участвующие в нем. Если состав этих лиц определен неправильно, то это — основание для отмены вынесенного судебного решения.

Лица, участвующие в деле, своими действиями задают ход процессу и влияют на его развитие. Они имеют определенный объем прав и несут обязанности.

В зависимости от интереса, имеющегося у лица, участвующего в деле, они подразделяются на две группы:

- стороны и третьи лица, которые участвуют в процессе для защиты собственных интересов;
- прокурор и государственные органы, а также другие лица, выступающие в защиту чужих интересов.

Эта вторая группа будет интересовать нас постольку, поскольку это помогает первой группе защитить свои права и интересы (да простят нас прокуроры и иже с ними). Сосредоточимся на первой группе.

Итак, стороны, т. е. истец и ответчик, от прочих лиц отличаются следующим:

- выступают в процессе от своего имени и в защиту своих интересов;
- имеют непосредственную заинтересованность в исходе дела;
- являются наиболее заинтересованными в исходе дела лицами.

Интересы истца и ответчика противоположны: они затем и вступили в процесс, чтобы разрешить свое противоречие. Истец — это тот, кто обращается в суд с иском за защитой спорного права. Ответчик — это тот, к кому предъявляется исковое требование. На момент подачи иска неизвестно, принадлежит ли истцу спорное право или вещь. На этот вопрос ответит суд.

По общему правилу правом на обращение в суд за защитой обладает дееспособное лицо, достигшее совершеннолетия (т. е. 18 лет). Однако несовершеннолетний вправе лично осуществлять свои процессуальные права и выполнять процессуальные обязанности в суде со времени вступления в брак или объявления его полностью дееспособным. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства — с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия — по решению суда, если несовершеннолетний, достигнув 16 лет, работает по трудовому договору или занимается предпринимательством (ст. 27 ГК РФ).

Сами несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет должны быть привлечены к участию в судебном заседании, даже если в нем уже уча-

ствуют его законные представители. В некоторых случаях несовершеннолетние граждане сами могут защищать в суде свои права, свободы и охраняемые законом интересы (например, по делам о возмещении вреда — ст. 1074 ГК РФ), но суд вправе привлечь к участию в таких делах законных представителей несовершеннолетних (п. 4 ст. 37 ГПК РФ).

Также несовершеннолетние родители имеют право требовать по достижении ими возраста 14 лет установления отцовства в отношении своих детей в судебном порядке (ст. 62 СК РФ).

Так что способность быть стороной в процессе, нести связанные с этим обязанности и осуществлять права появляется у граждан и до достижения 18 лет.

По общему же правилу, права, свободы и охраняемые законом интересы несовершеннолетних (равно как и граждан, ограниченных в дееспособности, признанных недееспособными), защищают в процессе их законные представители: родители, усыновители, опекуны, попечители (п. 5 ст. 37 ГПК РФ).

Родители выступают в процессе в защиту прав и интересов ребенка без специальных полномочий (требуются лишь документы, доказывающие, что они действительно родители). Аналогичная ситуация с опекунами и попечителями.

Права лиц, участвующих в деле (ст. 35 ГПК РФ):

- знакомиться с материалами дела;
- снимать копии;
- делать выписки;
- заявлять отводы;
- представлять доказательства и участвовать в их исследовании;
- задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам;
- заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств;
- давать объяснения суду в устной и письменной формах;
- приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам;
- возражать против ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле;
- обжаловать судебные постановления;
- использовать предоставленные законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права.

Запрещается злоупотребление процессуальными правами (п. 1 ст. 35 ГПК ПФ). Частным случаем такого злоупотребления является

злонамеренное затягивание процесса, т. е. совершение действий, которые хотя и выглядят законными, но направлены исключительно на то, чтобы максимально отсрочить принятие итогового решения или совершения процессуального действия. Выявив такое нарушение, суд имеет право, в частности, взыскать причиненные затягиванием процесса убытки по правилам статьи 15 ГК РФ (если соответствующие требования заявлены лицами, участвующими в деле). Также возможно взыскание компенсации за фактическую потерю времени (ст. 99 ГПК РФ).

Вышеперечисленные права принадлежат всем лицам, участвующим в деле. Истцу и ответчику принадлежат особые, распорядительные права.

Так, только истцу принадлежит право отказа от иска, изменения предмета или основания иска. Суд не имеет права по своему усмотрению и без согласия истца изменить предмет и основание иска. Отказ от иска — это право истца отказаться от требования к ответчику и, следовательно, от продолжения процесса. Такой отказ возможен на любой стадии процесса — на первой инстанции, на второй, на стадии надзора.

Ответчику принадлежит «эксклюзивное» право признать иск — полностью или частично согласиться с требованием истца (п. 1 ст. 39 ГПК РФ). Признание иска и принятие его судом не прекращает процесс, по делу выносится решение об удовлетворении исковых требований.

До принятия судом решения ответчик вправе предъявить к истцу встречный иск, который рассматривается совместно с первоначальным иском. Предъявление встречного иска осуществляется по общим правилам предъявления иска.

Встречный иск должен быть принят, если (ст. 138 ГПК РФ):

- встречное требование направлено к зачету первоначального требования;
- удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска;
- между встречным и первоначальным исками имеется взаимная связь и их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению споров.

Истец и ответчик вправе заключить мировое соглашение (п. 1 ст. 39 ГПК РФ), т. е. двусторонний договор, по которому стороны полюбовно определяют свои права и обязанности по спорному правоотношению. (Также могут участвовать в мировом соглашении третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора, но об этом ниже.)

Заключение мирового соглашения возможно не всегда. По некоторым делам заключение мирового соглашения исключено полностью:

- об установлении отцовства;
- о возмещении вреда, причиненного здоровью работника при исполнении им трудовых обязанностей;
- о наложении дисциплинарных взысканий.

По другим категориям дел возможность пойти на мировую существенно ограничена. Например, применение мировых соглашений по делам о взыскании алиментов на содержание несовершеннолетних детей ограничено, поскольку размер алиментных платежей установлен законом. Также не может быть изменен путем заключения мирового соглашения размер возмещения за вред, причиненный здоровью при исполнении лицом трудовых обязанностей, и т. д.

Суд не принимает отказ истца от иска, признание иска ответчиком и не утверждает мировое соглашение сторон, если это противоречит закону или нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц (п. 2 ст. 39 ГПК РФ) — в этом проявляется принцип диспозитивности. Суд лишь содействует реализации прав сторон, следит за тем, чтобы не нарушался принцип законности, а решение принимают они сами.

Один из самых щекотливых вопросов: обязаны ли стороны говорить правду? Всем известно, что неправду говорить плохо. В то же время ст. 51 Конституции РФ устанавливает, что *«Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом»*. А ответственность за дачу ложных показаний (ст. 307 УК РФ «Заведомо ложные показание, заключение эксперта, специалиста или неправильный перевод») установлена только для свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков. Таким образом, обязанность говорить правду у сторон процесса носит скорее моральный характер.

Возможны случаи, когда в одном и том же процессе участвуют несколько истцов и ответчиков. Если требования их друг друга не исключают, то имеет место так называемое **процессуальное соучастие.**

Статья 40 ГПК РФ предусматривает, что иск может быть предъявлен совместно несколькими истцами или к нескольким ответчикам. Каждый из истцов или ответчиков по отношению к другой стороне выступает в процессе самостоятельно.

Согласно ст. 40 ГПК РФ процессуальное соучастие допускается, если:

- предметом спора являются общие права или обязанности нескольких истцов или ответчиков;

- права и обязанности нескольких истцов и ответчиков имеют одно основание;
- предметом спора являются однородные права и обязанности.

Процессуальные соучастники имеют процессуальные права сторон и несут обязанности. Например, один из соответчиков может признать иск, предъявить встречный и т. д. без оглядки на своих «коллег». В то же время соучастники могут поручить ведение общего дела одному из них, присоединиться к кассационной или иной жалобе и т. д.

Главный признак соучастия в том, что требования или обязанности соучастников не исключают друг друга. В противном случае это уже не соучастники, а **третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора** (ст. 42 ГПК РФ).

Вопрос о том, должен ли появиться в деле соистец или соответчик, решает суд на стадии подготовки дела (подп. 4 п. 1 ст. 150 ГПК РФ). После привлечения соответчика или соответчиков подготовка и рассмотрение дела производятся с самого начала (п. 3 ст. 40 ГПК РФ).

По ходу дела может выясниться, что лицо, к которому истец адресует свои требования, не может быть ответчиком.

В некоторых случаях это маловероятно, поскольку имеется прямое указание на того, кто должен быть ответчиком, например:

- причинитель вреда — по делам о причинении морального вреда (п. 1 ст. 151 ГК РФ);
- собственник источника повышенной опасности — при рассмотрении дел по возмещению вреда, причиненного источником повышенной опасности (ст. 1079 ГК РФ);
- авторы и лица, распространившие несоответствующие действительности порочащие сведения, — по искам о защите чести, достоинства и деловой репутации (что следует из норм ст. 152 ГК РФ, как указал Верховный суд — см. постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц»).

В других случаях истец вполне способен ошибиться, указывая на лицо, которое, как ему кажется, несет перед ним определенную обязанность. В таком случае и появляется **ненадлежащий ответчик.**

Ответчик должен быть признан ненадлежащим, если в отношении него исключается предположение о его ответственности по предъявленному иску. Должна быть произведена его замена, причем инициатива должна исходить от одной из сторон.

Суд при подготовке дела или во время его разбирательства по первой инстанции может по ходатайству или с согласия истца допустить замену ненадлежащего ответчика надлежащим, если при этом не изменяется подсудность данного дела. После замены ненадлежащего ответчика подготовка и рассмотрение дела производятся с самого начала (п. 1 ст. 41 ГПК РФ). Замена ненадлежащего ответчика оформляется определением суда. Если истец не согласен на замену ненадлежащего ответчика другим лицом, то суд рассматривает дело по предъявленному иску (п. 2 ст. 41 ГПК РФ).

Возможен и другой вариант «выбытия» лица из процесса — **процессуальное правопреемство**. Оно может иметь место в том случае, если, например, гражданин умер, юридическое лицо реорганизовано, долг прощен, т. е. произошла перемена лиц в обязательстве.

Суд допускает замену этой стороны ее правопреемником, причем правопреемство возможно на любой стадии процесса (п. 1 ст. 44 ГПК РФ). Все действия, совершенные до вступления правопреемника в процесс, обязательны для него в той мере, в какой они были бы обязательны для лица, которое правопреемник заменил.

Правопреемство не всегда возможно. Так, исключается правопреемство в случаях, когда:

- оно недопустимо и в материальном праве (требование неразрывно связано с личностью истца или ответчика — по искам о расторжении брака, взыскании алиментов и др.);
- оно противоречит закону или договору (ст. 383, п. 2 ст. 1112 ГК РФ).

Замена на стороне истца происходит только при наличии согласия его на эту замену и на вступление в процесс — в противном случае производство по делу подлежит прекращению. Замена на стороне ответчика происходит вне зависимости от его согласия на основании определения суда.

Определение суда о замене или об отказе в замене правопреемника может быть обжаловано.

Теперь самое время поговорить о том, кто такие **третьи лица**, ранее упоминавшиеся. Третьи лица относятся к сторонам и характеризуются тем, что так же, как истец и ответчик, имеют интерес в исходе дела. Разница между третьим лицом и истцом в том, что третьи лица не являются инициаторами возбуждения гражданского дела.

Вопрос о вступлении третьих лиц в процесс решается на стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Однако допускается возможность вступления в дело третьих лиц до принятия судом пер-

вой инстанции судебного постановления по делу (п. 1 ст. 42 ГПК РФ). Вопрос о привлечении третьего лица решает суд.

Возможно участие в гражданском процессе двух видов третьих лиц:

- третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора (ст. 42 ГПК РФ);
- третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора (ст. 43 ГПК РФ).

Если лицо вступает в процесс, инициированный другим лицом, для защиты своего права, то оно может быть признано **третьим лицом, заявляющим самостоятельные требования на предмет спора.** Такое лицо пользуется всеми правами и исполняет обязанности истца (ст. 42 ГПК РФ), но отличается от него следующим:

- третье лицо не инициирует процесс, а вступает в уже начавшийся;
- его требования отличаются от требований истца.

Заявляя самостоятельное требование, третье лицо стремится к тому, чтоб спорное право суд присудил ему, а не истцу или ответчику.

Например, при расторжении брака жена предъявляет требование к мужу о разделе автомобиля, приобретенного в период брака. И тут появляется представитель транспортной компании и заявляет, что автомобиль принадлежит не мужу, не жене, а компании, поскольку был взят в аренду супругом. Компания в данном случае будет считаться третьим лицом, заявляющим самостоятельные требования.

Вступление в процесс третьего лица с самостоятельными требованиями возможно:

- по собственной инициативе;
- по ходатайству сторон;
- по инициативе суда.

О вступлении в дело третьего лица с самостоятельными требованиями суд принимает соответствующее определение, на которое может быть подана частная жалоба (ст. 42 ГПК РФ).

Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований относительно предмета спора, вступает в уже начавшийся спор между истцом и ответчиком для того, чтобы помочь истцу или ответчику защитить их права — и свои собственные интересы. Предполагается, что решение, вынесенное судом, может повлиять на них. Такие третьи лица связаны с истцом или ответчиком неким отношением, и судебное решение может это отношение изменить.

Признаки третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований:

- не предъявляют требований на предмет спора;
- вступают в уже начавшийся спор на стороне истца или ответчика;
- связаны только с тем лицом, на стороне которого выступают;
- защищают свои интересы, на которые может повлиять судебное решение.

Например, предъявляется иск о возмещении вреда, причиненного источником повышенной опасности (автомобилем). Истец — потерпевший, ответчик — владелец источника повышенной опасности (автовладелец), третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований, — непосредственный причинитель вреда (тот, кто был за рулем).

Как правило, третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, участвуют в процессе на стороне ответчика (реже — на стороне истца).

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, могут быть привлечены в процесс:

- по ходатайству лиц, участвующих в деле;
- по инициативе суда.

О вступлении в процесс третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований, суд выносит определение, при этом рассмотрение дела в суде производится с самого начала (ст. 43 ГПК РФ).

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, пользуются процессуальными правами и осуществляют процессуальные обязанности стороны, за исключением прав на:

- изменение основания или предмета иска;
- увеличение или уменьшение размера исковых требований;
- отказ от иска;
- признание иска;
- заключение мирового соглашения;
- предъявление встречного иска;
- требование принудительного исполнения решения суда (п. 1 ст. 43 ГПК РФ).

Случается, что судьи требуют от истца указывать в исковом заявлении третьих лиц, не предъявляющих самостоятельных требований, и оставляют исковые заявления без движения по причине неуказания. Обязан ли вообще истец указывать третьих лиц и насколько обязательно такое указание истца для суда (судьи)?

Анализ норм ст. 131 ГПК РФ показывает, что в исковом заявлении истец должен указать себя, своего представителя (при наличии) и ответчика. Указание истца и ответчика обязательно для суда в силу

принципа диспозитивности. Указание же третьих лиц в исковом заявлении — это не более чем ходатайство истца о привлечении к участию в деле третьих лиц. Суд обязан его разрешить, но не удовлетворить. Окончательное решение о том, привлекать ли к участию в деле третьих лиц, принимает суд, разрешая вопрос о составе лиц, участвующих в деле.

Правильное разрешение при подготовке дела к судебному разбирательству вопроса о вступлении в дело, в частности, третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора (подп. 4 п. 1 ст. 150 ГПК РФ), необходимо для правильного определения состава лиц, участвующих в деле (п. 23 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 июня 2008 г. № 11 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству»). Невыполнение этой задачи в стадии подготовки может привести к принятию незаконного решения. Разрешение вопроса о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле, является существенным нарушением норм процессуального права, влекущим безусловную отмену решения суда в апелляционном и кассационном порядке (п. 1 ст. 330, подп. 4 п. 2 ст. 364 ГПК РФ).

НЕОБХОДИМЫЕ ЗАМЕЧАНИЯ ПО СРОКАМ

Исковая давность — это срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено. Общий срок исковой давности — три года (ст. 196 ГК РФ), но по некоторым требования могут устанавливаться специальные сроки. Например:

- срок исковой давности по требованию о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности составляет **один год** (ст. 181 ГК РФ);
- при продаже доли с нарушением преимущественного права покупки любой другой участник долевой собственности имеет право в течение **трех месяцев** требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя (ст. 250 ГК РФ);
- срок исковой давности для требований, предъявляемых в связи с ненадлежащим качеством работы, выполненной по договору подряда, составляет **один год** (ст. 725 ГК РФ);
- срок исковой давности по требованиям, вытекающим из перевозки груза, устанавливается в **один год** (ст. 797 ГК РФ);
- срок исковой давности по требованиям, вытекающим из договора имущественного страхования, за исключением договора

страхования риска ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, составляет **два года** (ст. 966 ГК РФ) и т. д.

Требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности. Правила об исковой давности применяется судом только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судом решения. Истечение срока исковой давности, о применении которой заявлено стороной в споре, является основанием к вынесению судом решения об отказе в иске (ст. 199 ГК РФ).

Срок исковой давности начинает исчисляться со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права (ст. 200 ГК РФ). Если по обязательству установлен конкретный срок исполнения, то срок исковой давности начинает течь по окончании срока исполнения. Если срок исполнения обязательства не определен либо определен моментом востребования, то течение исковой давности начинается с момента, когда у кредитора возникает право предъявить требование об исполнении обязательства.

Течение срока исковой давности приостанавливается:

- если предъявлению иска препятствовало чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство (непреодолимая сила);
- если истец или ответчик находится в составе Вооруженных сил, переведенных на военное положение;
- в силу установленной на основании закона Правительством РФ отсрочки исполнения обязательств (мораторий);
- в силу приостановления действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующее отношение.

Течение срока исковой давности приостанавливается при условии, если указанные обстоятельства возникли или продолжали существовать в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев — в течение срока давности.

Со дня прекращения обстоятельства, послужившего основанием приостановления давности, течение ее срока продолжается. Остающаяся часть срока удлиняется до шести месяцев, а если срок исковой давности равен шести месяцам или менее шести месяцев — до срока давности.

Течение срока исковой давности прерывается предъявлением иска в установленном порядке, а также совершением обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга.

После перерыва течение срока исковой давности начинается заново; время, истекшее до перерыва, не засчитывается в новый срок.

Если иск оставлен судом без рассмотрения, то начавшееся до предъявления иска течение срока исковой давности продолжается в общем порядке.

Если судом оставлен без рассмотрения иск, предъявленный в уголовном деле, то начавшееся до предъявления иска течение срока исковой давности приостанавливается до вступления в законную силу приговора, которым иск оставлен без рассмотрения.

Время, в течение которого давность была приостановлена, не засчитывается в срок исковой давности. Если остающаяся часть срока менее шести месяцев, она удлиняется до шести месяцев.

В исключительных случаях, когда суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности по обстоятельствам, связанным с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т. п.), нарушенное право гражданина подлежит защите.

Причины пропуска срока исковой давности могут признаваться уважительными, если они имели место в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев — в течение срока давности.

Не распространяется исковая давность на следующие требования:

- о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законом;
- вкладчиков к банку о выдаче вкладов;
- о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Однако требования, предъявленные по истечении трех лет с момента возникновения права на возмещение такого вреда, удовлетворяются за прошлое время не более чем за три года, предшествовавшие предъявлению иска;
- собственника или иного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения не были соединены с лишением владения;
- иные — в случаях, установленных законом.

Процессуальные сроки — это промежутки времени, в течение которых должны быть совершены процессуальные действия. Сроки устанавливаются для суда, сторон и других участников процесса, а так же для лиц, не участвующих в деле.

ГПК РФ выделяет два вида сроков для совершения процессуальных действий сторонами и другими участниками процесса:

- установленные федеральным законом (для обжалования решения и определения суда, подачи замечаний на протокол судебного заседания и т. д.);
- назначенные судом.

Суд (судья) вправе назначить срок, например, для исправления недостатков искового заявления, для представления дополнительных доказательств истцом и т. п. Главное, чтобы возможность установления такого срока была прямо предусмотрена федеральным законом или вытекала из смысла статьи. Суд обязан назначать разумный срок в зависимости от конкретных обстоятельств дела, учитывая время, необходимое и достаточное для совершения процессуального действия, в том числе сроки доставки почтовых отправлений или иных способов получения информации.

ГПК РФ также устанавливает процессуальные сроки для лиц, не участвующих в деле:

- пятидневный срок для извещения суда должностными лицами или гражданами о невозможности представления доказательства (ст. 57 ГПК РФ);
- месячный срок для сообщения организациями или должностными лицами о принятых мерах в случае вынесения судом частного определения (ст. 226 ГПК РФ).

Сроки определяются:

- календарной датой;
- событием, которое неизбежно должно наступить;
- периодом времени (годами, месяцами, днями).

Течение процессуального срока, исчисляемого годами, месяцами или днями, начинается на следующий день после даты или наступление события, которыми определено его начало (п. 3 ст. 107 ГПК РФ).

Если срок исчисляется годами, то он истекает в соответствующий месяц и число последнего года срока.

Срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока. В случае если окончание срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, который соответствующего числа не имеет, срок истекает в последний день этого месяца.

В процессуальный срок включаются и рабочие, и нерабочие дни. Исключение составляет случай, когда последний день срока приходится на нерабочий день: днем окончания срока считается следующий за ним рабочий день (п. 2 ст. 108 ГПК РФ).

Процессуальное действие, ограниченное определенным сроком, может быть совершено до 24.00 последнего дня срока, в том числе

путем сдачи жалоб, документов или денежных сумм на почту. В последнем случае срок не будет считаться пропущенным, даже если документ поступит в суд после его истечения. Разумеется, что если процессуальное действие должно быть совершено непосредственно в суде или другой организации, то оно должно быть совершено до окончания рабочего дня или прекращения соответствующих операций.

Лица, не совершившие своевременно необходимых действий, лишаются права на их совершение. Например, если истец в установленный судьей срок не исправит недостатки искового заявления, оно считается неподанным и возвращается заявителю (ст. 136 ГПК РФ). Если истек срок обжалования, то пропадает и право на подачу жалобы.

Возможно приостановление процессуальных сроков. Для приостановления процессуальных сроков необходимы два условия в совокупности:

- не истек срок;
- наступило одно из оснований приостановления производства по делу или исполнительного производства (ст. 215, 216 ГПК РФ).

Процессуальные сроки приостанавливаются на все время приостановления производства по делу. Смысл приостановления сроков в том, что в них включается время, истекшее до приостановления, но исключается срок, в течение которого существовали обстоятельства — основания для приостановления. Со дня возобновления производства по делу течение процессуальных сроков продолжается и все необходимые процессуальные действия должны быть совершены в оставшееся время.

Продление процессуального срока — установление нового, более длительного срока для совершения процессуального действия (ст. 111 ГПК РФ). Продлить можно только судебные сроки, как истекшие, так и неистекшие, по просьбе заинтересованного лица в случае невозможности совершения им процессуального действия в установленный судом (судьей) срок.

Для восстановления процессуального срока в соответствии со ст. 112 ГПК необходимо соблюдение следующих условий:

- срок установлен законом;
- срок истек;
- причина пропуска срока признана судом уважительной (болезнь, длительная командировка, несвоевременное извещение лица и т. п.);
- заинтересованному лицу необходимо совершить просроченное процессуальное действие (подать замечание на протокол су-

дебного заседания, апелляционную или кассационную жалобу и т. п.).

Для восстановления пропущенного срока надо подать в суд заявление, приложив к нему доказательства уважительности его пропуска. Это заявление рассматривается в судебном заседании с извещением участвующих в деле лиц о времени и месте заседания. Неявка не препятствует разрешению вопроса судом. В случае явки указанные лица могут дать объяснения по существу заявления. В результате рассмотрения заявления судья выносит в совещательной комнате мотивированное определение о восстановлении пропущенного срока либо об отказе в этом. В случае восстановления срока суд удовлетворяет просьбу заинтересованного лица (принимает жалобу, замечания на протокол и т. п.). На определение суда об отказе в восстановлении пропущенного срока может быть подана частная жалоба, принесено представление прокурором, участвующим в деле.

Статья 154 ГПК РФ устанавливает, что гражданские дела рассматриваются и разрешаются:

- судом — до истечения двух месяцев со дня поступления заявления в суд (иные сроки рассмотрения и разрешения дел могут быть установлены ГПК РФ и федеральными законами);
- мировым судьей — до истечения месяца со дня принятия заявления к производству.

Статья 6[1] ГПК РФ устанавливает, что судопроизводство в судах и исполнение судебного постановления осуществляются в **разумные сроки**.

При определении разумного срока судебного разбирательства, который включает в себя период со дня поступления искового заявления или заявления в суд первой инстанции до дня принятия последнего судебного постановления по делу, учитываются такие обстоятельства, как:

- правовая и фактическая сложность дела:
- поведение участников гражданского процесса;
- достаточность и эффективность действий суда, осуществляемых в целях своевременного рассмотрения дела;
- общая продолжительность судопроизводства по делу.

Не являются основанием для превышения разумного срока судопроизводства по делу обстоятельства, связанные с организацией работы суда (в том числе с заменой судьи и рассмотрение дела различными инстанциями).

В случае если после принятия искового заявления или заявления к производству дело длительное время не рассматривалось и

судебный процесс затягивался, заинтересованные лица вправе обратиться к председателю суда с заявлением об ускорении рассмотрения дела.

Заявление об ускорении рассмотрения дела рассматривается председателем суда в пятидневный срок со дня поступления заявления в суд. По результатам рассмотрения заявления председатель суда выносит мотивированное определение, в котором может быть установлен срок проведения судебного заседания по делу и (или) могут быть указаны действия, которые следует осуществить для ускорения судебного разбирательства.

Федеральный закон от 30 апреля 2010 г. № 68-ФЗ «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок» (далее — Закон № 68-ФЗ) устанавливает гарантии прав граждан РФ (а также лиц без гражданства, организаций российских и иностранных), которые являются:

- сторонами или третьими лицами, заявляющими самостоятельные требования;
- должниками и взыскателями в исполнительном производстве.

Эти гарантии также распространяются на подозреваемых, обвиняемых, подсудимых, осужденных, оправданных, потерпевших, гражданских истцов, гражданских ответчиков в уголовном судопроизводстве и иных заинтересованных лиц в предусмотренных законом случаях.

Закон устанавливает, что за нарушение права на рассмотрение дела в разумный срок заинтересованное лицо вправе получить компенсацию.

Размер компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок определяется судом, *«исходя из требований заявителя, обстоятельств дела, по которому было допущено нарушение, продолжительности нарушения и значимости его последствий для заявителя, а также с учетом принципов разумности, справедливости и практики Европейского Суда по правам человека»*.

Федеральный закон от 30 апреля 2010 г. № 69-ФЗ устанавливает порядок рассмотрения дел о присуждении такой компенсации, внося соответствующие положения в ГПК РФ. Глава 22.1 устанавливает особенности производства по рассмотрению заявлений о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок.

Если заинтересованное лицо полагает, что имеет место нарушение его права:

- на судопроизводство в разумный срок, включая досудебное производство по уголовному делу, или
- на исполнение судебного постановления в разумный срок, то оно может обратиться в суд с заявлением о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок.

Заявление о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок может быть подано заинтересованным лицом в суд в шестимесячный срок со дня вступления в законную силу последнего судебного акта, принятого по данному делу.

Заявление о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок может быть подано также до окончания производства по делу в случае, если продолжительность рассмотрения дела превысила три года и заинтересованное лицо ранее обращалось с заявлением об ускорении рассмотрения дела (см. выше).

Такое заявление может быть подано в суд в период исполнения судебного акта, но не ранее чем через шесть месяцев со дня истечения срока, установленного федеральным законом для исполнения судебного акта, и не позднее чем через шесть месяцев со дня окончания производства по исполнению судебного акта.

Размер пошлины, уплачиваемой при подаче заявления о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок, для физических лиц он составляет 200 руб., для организаций — 4000 руб. (подп. 15 п. 1 ст. 333.19 НК РФ).

Такое заявление не может рассматриваться судьей, если он ранее принимал участие в рассмотрении дела, в связи с которым возникли основания для подачи такого заявления.

Заявление подается в суд, уполномоченный рассматривать такое заявление (вышестоящий), через суд общей юрисдикции, принявший решение.

Заявления в качестве судов первой инстанции рассматривают:

- верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, автономной области, автономного округа, окружной (флотский) военный суд — по делам, подсудным мировым судьям, районным судам, гарнизонным военным судам;

- Верховный Суд РФ — по делам, подсудным федеральным судам, за исключением районных и гарнизонных военных судов.

Суд, принявший решение, обязан направить заявление о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок вместе с делом в соответствующий суд в трехдневный срок со дня поступления заявления в суд.

Статья 244^3 ГПК РФ устанавливает, что в заявлении о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок должны быть указаны:

- наименование суда, в который подается заявление;
- наименование лица, подающего заявление, с указанием его процессуального положения, места нахождения или места жительства, наименования ответчика и других лиц, участвующих в деле, их местонахождение или место жительства;
- сведения о судебных постановлениях, принятых по делу, наименования судов, рассматривавших дело, предмет спора или ставшие основанием для возбуждения уголовного дела обстоятельства, сведения об актах и о действиях органа, организации или должностного лица, на которые возложены обязанности по исполнению судебных постановлений;
- общая продолжительность судопроизводства по рассмотренному судом делу, исчисляемая со дня поступления искового заявления или заявления в суд первой инстанции до дня принятия последнего судебного постановления по гражданскому делу либо с момента начала осуществления уголовного преследования до момента прекращения уголовного преследования или вынесения обвинительного приговора, или общая продолжительность производства по исполнению судебного постановления;
- обстоятельства, известные лицу, подающему заявление, и повлиявшие на длительность судопроизводства по делу или на длительность исполнения судебных постановлений;
- доводы лица, подающего заявление, с указанием основания для присуждения компенсации и ее размера;
- последствия нарушения права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок и их значимость для заявителя;

- реквизиты банковского счета лица, подающего заявление, на который должны быть перечислены средства, подлежащие взысканию;
- перечень прилагаемых к заявлению документов.

Вопрос о принятии заявления решается судьей единолично в пятидневный срок со дня поступления такого заявления в суд. Если заявление подано с соблюдением требований о форме и содержании, то суд обязан принять его к производству и вынести соответствующее определение, указав время и место проведения судебного заседания по рассмотрению заявления.

Копия определения направляется заявителю, в орган или должностному лицу, на которые возложена обязанность по исполнению судебного постановления, а также другим заинтересованным лицам.

Основания для оставления такого заявления без движения перечислены в статье 244^5 ГПК РФ:

- заявление подано с нарушением требований статьи 244^3 ГПК РФ (см. выше), или
- не уплачена государственная пошлина.

В определении об оставлении без движения суд указывает:

- основание для оставления заявления без движения;
- разумный срок, в течение которого должны быть устранены эти обстоятельства.

Копия определения направляется заявителю не позднее следующего дня после дня вынесения определения.

Если обстоятельства, послужившие основанием для оставления заявления без движения, будут устранены в срок, установленный определением суда, заявление считается поданным в день его первоначального представления в суд.

В противном случае заявление считается неподанным и возвращается заявителю вместе с приложенными документами.

Заявление может быть возвращено по следующим основаниям (ст. 244^6 ГПК РФ):

- заявление подано лицом, не имеющим права на его подачу;
- заявление подано с нарушением установленного порядка и сроков, причем ходатайство о восстановлении пропущенного срока подачи заявления не поступало или в восстановлении пропущенного срока его подачи было отказано;
- до вынесения определения о принятии заявления к производству суда от лица, подавшего такое заявление, поступило ходатайство о его возвращении;

- не устранены обстоятельства, послужившие основанием для оставления заявления без движения, в срок, установленный определением суда;
- срок судопроизводства по делу или срок исполнения судебного постановления с очевидностью свидетельствует об отсутствии нарушения права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок.

Копия определения суда о возвращении заявления направляется заявителю с приложением заявления и документами не позднее следующего дня после дня вынесения определения суда или по истечении срока, установленного судом для устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без движения.

Возвращение заявления не является препятствием для повторного обращения с таким заявлением в суд в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для его возвращения.

Согласно ст. 244[7] ГПК РФ, заявление о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок рассматривается судом в двухмесячный срок со дня поступления заявления вместе с делом в суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и на принятие судебного постановления.

Заявление рассматривается судьей единолично в судебном заседании по общим правилам искового производства. Заявитель, орган, организация или должностное лицо, на которые возложены обязанности по исполнению судебных актов, и другие заинтересованные лица извещаются о месте и времени судебного заседания.

Должно быть установлено, в самом ли деле имело место нарушение права заявителя на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок. Учитываются:

- доводы, изложенные в заявлении;
- содержание принятых по делу судебных постановлений;
- материалы дела, а также следующие обстоятельства:
  - правовая и фактическая сложность дела;
  - поведение заявителя и других участников гражданского процесса;
  - достаточность и эффективность действий суда или судьи, осуществляемых в целях своевременного рассмотрения дела;
  - достаточность и эффективность осуществляемых в целях своевременного исполнения судебного постановления действий органов, организаций или должностных лиц, на ко-

торые возложены обязанности по исполнению судебного постановления;
– общая продолжительность судебного разбирательства по делу и неисполнения судебного постановления.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья:

- определяет круг заинтересованных лиц, в том числе орган, организацию или должностное лицо, на которые возложены обязанности по исполнению судебного постановления;
- устанавливает срок для представления такими лицами объяснений, возражений и (или) доводов относительно заявления о присуждении компенсации.

Лица, привлеченные к участию в деле, обязаны представить объяснения, возражения и (или) доводы относительно заявления в срок, установленный судом.

Решение по такому делу должно содержать:

- сведения о судебных постановлениях, принятых по делу, предмет спора, наименования судов, рассматривавших дело;
- общую продолжительность судопроизводства по делу или общую продолжительность исполнения судебного постановления;
- указание на присуждение компенсации и ее размер или отказ в присуждении компенсации;
- наименование органа, организации или должностного лица, на которые в соответствии с федеральным законом возложено исполнение судебных актов о присуждении компенсации;
- реквизиты банковского счета заявителя, на который должны быть перечислены средства, подлежащие взысканию;
- указание на распределение судебных расходов, понесенных в связи с рассмотрением заявления.

Копии решения суда в пятидневный срок со дня принятия направляются заявителю, в орган, организацию или должностному лицу, на которые возложены обязанности по исполнению судебного постановления, а также другим заинтересованным лицам.

Решение суда о присуждении компенсации, указанной в части первой настоящей статьи, или об отказе в ее присуждении подлежит немедленному исполнению.

Исполнительный лист направляется на исполнение судом в пятидневный срок со дня принятия судебного постановления независимо от наличия просьбы взыскателя. Такой исполнительный лист должен содержать реквизиты банковского счета взыскателя, на который должны быть перечислены средства, подлежащие взысканию.

Судебные решения о присуждении компенсации за нарушение разумного срока судопроизводства исполняются за счет средств федерального бюджета, а за нарушение разумного срока исполнения судебных актов — за счет средств федерального бюджета, или бюджета субъекта РФ, или местного бюджета.

Органом, на который возложено исполнение решений о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок и права на исполнение судебного акта, предусматривающего обращение взыскания на средства федерального бюджета, в разумный срок, является Минфин России (подп. 1, 2 п. 2 ст. 5 Закона № 68-ФЗ).

Судебное решение о присуждении компенсации за нарушение права на исполнение судебного акта, предусматривающего обращение взыскания на средства бюджета субъекта РФ или местного бюджета, в разумный срок исполняется соответствующим финансовым органом (подп. 3 п. 2 ст. 5 Закона № 68-ФЗ).

Часть 2
КУДА ПОДАТЬСЯ,
ИЛИ ВПЕРЕД, ПО СУДЕБНЫМ КОРИДОРАМ

Недостаточно правильно определить свои требования, недостаточно твердо знать, к кому они обращены, и правила их оформления. Важно верно определить адресата, т. е. суд, в который надо обратиться. И надо это сделать до того, как начнется работа над исковым заявлением, потому что наименование суда, в который подается иск, — обязательный реквизит искового заявления.

Познакомимся с правилами подведомственности и подсудности (после того как вы осилили первую часть, это будет просто).

ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ И ПОДСУДНОСТЬ: ТО, ЧТО НАДО ЗНАТЬ

Когда говорят о **подведомственности**, то подразумевают, что каждый орган занимается теми делами, которые отнесены к его компетенции. Суды разрешают споры с участием граждан, нотариусы совершают нотариальные действия, должностные лица ГИБДД налагают административные штрафы.

Суды общей юрисдикции рассматривают иски с участием:

- граждан;
- организаций;
- органов государственной власти;
- органов местного самоуправления;
- о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных и иных правоотношений.

Рассматривают они также дела приказного производства.

Также суды общей юрисдикции рассматривают дела:

- возникающие из публичных правоотношений, указанные в ст. 245 ГПК РФ (например, дела об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части);
- особого производства, указанные в статье 262 ГПК РФ (например, об установлении фактов, имеющих юридическое значение, об усыновлении (удочерении) ребенка, о признании граждани-

на безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим и т. д.);
- об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов;
- о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений.

Особенности рассмотрения всех этих дел рассматривать не имеет смысла. Однако на приказном производстве, на производстве особом и заочном стоит остановиться подробнее.

Приказное производство — это производство бесспорное, в нем отсутствует спор о праве. По его результатам выдается судебный приказ — судебное постановление, вынесенное судьей единолично на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника по указанным в законе требованиям.

Судебный приказ выдается в случаях, если:
- требование основано на нотариально удостоверенной сделке;
- требование основано на сделке, совершенной в простой письменной форме;
- требование основано на совершенном нотариусом протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта;
- заявлено требование о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, не связанное с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения других заинтересованных лиц;
- заявлено требование о взыскании с граждан недоимок по налогам, сборам и другим обязательным платежам;
- заявлено требование о взыскании начисленной, но не выплаченной работнику заработной платы;
- заявлено органом внутренних дел требование о взыскании расходов, произведенных в связи с розыском ответчика, или должника, или ребенка, отобранного у должника по решению суда.

Приказное производство возбуждается на основании заявления, которое подается по тем же правилам, что и исковое. Размер госпошлины при этом уменьшается вдвое, истец зовется взыскателем, а ответчик — должником. В заявлении о вынесении судебного приказа должны быть указаны:
- наименование суда, в который подается заявление;
- наименование взыскателя, его место жительства или место нахождения;

- наименование должника, его место жительства или место нахождения;
- требование взыскателя и обстоятельства, на которых оно основано;
- документы, подтверждающие обоснованность требования взыскателя;
- перечень прилагаемых документов;
- стоимость имущества, если истребуется движимое имущество.

Судья имеет право отказать в принятии заявления о вынесении судебного приказа по общим основаниям для отказа в приеме искового заявления или его возврате (ст. 134, 135 ГПК РФ). Кроме того, судья может отказать в принятии заявления в случае, если:

- заявлено требование, в отношении которого не предусмотрена выдача судебного приказа;
- место жительства или место нахождения должника находится вне пределов Российской Федерации;
- не представлены документы, подтверждающие заявленное требование;
- из заявления и представленных документов усматривается наличие спора о праве;
- заявленное требование не оплачено государственной пошлиной.

Об отказе в принятии заявления судья выносит соответствующее определение в течение трех дней со дня поступления такого заявления.

Если же нет оснований для отказа в приеме заявления, то судебный приказ выдается в течение пяти дней со дня поступления заявления о вынесении судебного приказа в суд. Судебный приказ выносится без судебного разбирательства и вызова сторон для заслушивания их объяснений. Его копия высылается судьей должнику, который в течение десяти дней со дня получения приказа имеет право представить возражения относительно его исполнения. Если должник возражает относительно исполнения судебного приказа, то приказ отменяется, а рассмотрение дела может начаться по правилам искового производства — если взыскатель этого потребует в установленном порядке.

Если возражений не поступило, судья выдает взыскателю второй экземпляр судебного приказа, заверенный гербовой печатью суда, для предъявления его к исполнению. По просьбе взыскателя судебный приказ может быть направлен судом для исполнения судебному приставу-исполнителю.

В порядке **особого производства** рассматриваются дела:

- об установлении фактов, имеющих юридическое значение (например, факта принятия наследства и места открытия наследства, факта владения и пользования недвижимым имуществом, факта нахождения на иждивении и др.);
- об усыновлении (удочерении) ребенка;
- о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим;
- об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами;
- об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации);
- о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь;
- о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство);
- о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании;
- о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния;
- по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении;
- по заявлениям о восстановлении утраченного судебного производства (прекращенного полностью или в части определением суда);
- по иным делам, отнесенным федеральными законами к особому производству.

Дела особого производства рассматриваются и разрешаются судом по общим правилам искового производства (особенности установлены гл. 27–38 ГПК РФ).

Заочное производство — зачастую единственный выход, если ответчик, надлежащим образом уведомленный о месте и времени судебного заседания, не является, не сообщает об уважительных причинах неявки и не просит рассмотреть дело в свое отсутствие. На проведение заочного производства требуется согласие истца. Если истец не согла-

шается, то суд откладывает рассмотрение дела и направляет ответчику извещение о времени и месте нового судебного заседания. Понятно, что этому может не быть конца.

Невозможно рассмотрение дела в порядке заочного производства, если ответчиков несколько и хотя бы один из них в суд является.

Решение, вынесенное заочно, может быть отменено судом, который его вынес, в случае, если:

- причины неявки ответчика в суд выяснились и признаны уважительными;
- ответчик не мог сообщить о них суду;
- ответчик ссылается на обстоятельства и представляет доказательства, которые могут повлиять на содержание решения суда.

В этом случае рассмотрение дела возобновляется по существу.

Теперь вернемся к исковому производству, которое распространено более всего, и рассмотрим правила о **подсудности.**

Судебная система РФ состоит из следующих судов:

- федеральные суды;
- конституционные (уставные) суды;
- мировые судьи субъектов РФ.

Согласно ст. 23 ГПК РФ, мировые судьи рассматривают дела:

- о выдаче судебного приказа;
- о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях;
- о разделе между супругами совместно нажитого имущества при цене иска, не превышающей 50 000 руб.;
- иные возникающие из семейно-правовых отношений, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об ограничении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка, других дел по спорам о детях и дел о признании брака недействительным;
- по имущественным спорам, за исключением дел о наследовании имущества и дел, возникающих из отношений по созданию и использованию результатов интеллектуальной деятельности, при цене иска, не превышающей 50 000 руб.;
- об определении порядка пользования имуществом.

Федеральными законами к подсудности мировых судей могут быть отнесены и другие дела.

Вряд ли возможно перечислить все дела, отнесенные к компетенции районного суда. Поэтому ст. 24 ГПК РФ указывает, что к компе-

тенции районных судов относится рассмотрение всех тех гражданских дел, которые не отнесены к компетенции других судов.

Общее правило территориальной подсудности заключается в том, что иск предъявляется в суд по месту жительства ответчика. Если ответчиком является организация, то иск подается по местонахождению организации.

Закон в некоторых случаях позволяет истцу самому выбрать суд.

Так, по выбору истца иск к ответчику, место жительства которого неизвестно или который не проживает в РФ, подается в суд:

- по местонахождению его имущества или
- по последнему известному месту жительства в РФ.

Если неизвестно, где находится организация, то истец обязан обратиться в суд по официальному ее местонахождению — предполагается, что отыскать сведения о юридическом лице гораздо проще (обратившись к сведениям, содержащимся в Едином государственном реестре юридических лиц, сведения из которого можно получить в порядке, установленном постановлением правительства РФ от 19 июня 2002 г. № 438).

Истец также имеет право выбрать суд в следующих случаях:

- если иск, предъявляемый организации, вытекает из деятельности ее филиала. Обратиться можно в том числе в суд по местонахождению филиала или представительства;
- иск о взыскании алиментов и об установлении отцовства может быть предъявлен в суд по местожительству истца;
- иск о расторжении брака может быть предъявлен в суд по местожительству истца — если при нем находится несовершеннолетний или по состоянию здоровья выезд истца к местожительству ответчика представляется для него затруднительным;
- иски о возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или в результате смерти кормильца, могут предъявляться истцом также в суд по месту его жительства или месту причинения вреда;
- иски о восстановлении трудовых, пенсионных и жилищных прав, возврате имущества или его стоимости, связанные с возмещением убытков, причиненных гражданину незаконным осуждением, незаконным привлечением к уголовной ответственности, незаконным применением в качестве меры пресечения заключения под стражу, подписки о невыезде либо незаконным наложением административного наказания в виде ареста, могут предъявляться также в суд по местожительству истца;

- иски о защите прав потребителей могут быть предъявлены также в суд по местожительству или месту пребывания истца либо по месту заключения или месту исполнения договора;
- иски, вытекающие из договоров, в которых указано место их исполнения, могут быть предъявлены также в суд по месту исполнения такого договора.

В некоторых случаях иск может быть подан в один-единственный определенный суд (так называемая исключительная подсудность — ст. 30 ГПК РФ), например:

- иск о праве на земельные участки, участки недр, здания, в том числе жилые и нежилые помещения, строения, сооружения, другие объекты, прочно связанные с землей, а также об освобождении имущества от ареста предъявляются в суд по месту нахождения этих объектов или арестованного имущества;
- иски кредиторов наследодателя, предъявляемые до принятия наследства наследниками, подсудны суду по месту открытия наследства;
- иски к перевозчикам, вытекающие из договоров перевозки, предъявляются в суд по месту нахождения перевозчика, к которому в установленном порядке была предъявлена претензия.

Если иск предъявляется к нескольким ответчикам, которые проживают в разных местах, то истец может выбрать суд по месту жительства или местонахождению одного из ответчиков.

Встречный иск всегда предъявляется в суд по месту рассмотрения первоначального иска.

Гражданский иск, вытекающий из уголовного дела (если он не был предъявлен или не был разрешен при производстве уголовного дела), предъявляется для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства по правилам подсудности, установленным ГПК РФ.

Стороны могут изменить подсудность для дела до принятия его судом к своему производству (так называемая договорная подсудность). Изменять исключительную подсудность нельзя.

Если же суд принял дело к производству с соблюдением правил подсудности, то дело должно быть разрешено им по существу, хотя бы в дальнейшем оно станет подсудным другому суду. При этом соблюдаются правила, установленные ст. 33 ГПК РФ. Возможно, например, что на дату подачи иска местожительство ответчика было неизвестно, а впоследствии стало известным. Причем выяснилось также, что теперь это дело неподсудно данному суду. В таком случае ст. 33 ГПК РФ обязывает суд передать дело на рассмотрение другого суда.

Суд также обязан передать дело на рассмотрение другого суда в случае, если (п. 2 ст. 33 ГПК РФ):

- обе стороны заявили ходатайство о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств;
- при рассмотрении дела в данном суде выяснилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности;
- после отвода одного или нескольких судей либо по другим причинам замена судей или рассмотрение дела в данном суде становятся невозможными. Передача дела в этом случае осуществляется вышестоящим судом.

Для дел с иностранным элементом (если в деле участвует иностранец или иностранное юридические лицо) применяются общие правила (иное может быть установлено законом). К делам с участием иностранных лиц законом также применяется исключительная подсудность, в частности, к делам:

- о праве на недвижимое имущество, находящееся на территории РФ;
- по спорам, возникающим из договора перевозки, если перевозчики находятся на территории РФ;
- о расторжении брака российских граждан с иностранными гражданами или лицами без гражданства, если оба супруга имеют место жительства в РФ;
- возникающим из публичных правоотношений.

Так же, как и в случае с российскими гражданами, есть возможность установить договорную подсудность. И так же, как и предыдущем случае, нельзя изменить подсудность судов субъектов РФ, Верховного Суда РФ и исключительную подсудность.

ПРАВИЛЬНОЕ ИСКОВОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ: ИНСТРУКЦИЯ ПО СОЗДАНИЮ

Самое главное: исковое заявление составляется в письменной форме и до обращения в суд (вы уже достаточно знакомы с принципами гражданского процесса, чтобы понимать, что суд этим заниматься не будет).

В лучшем случае вы сможете списать примерную форму искового заявления с информационного щита, который наверняка расположен в суде. Также есть специальные пособия и Интернет. Вам нужно будет правильно выбрать нужную примерную форму и доработать для своего случая.

Обязательные реквизиты следующие (ст. 131 ГПК РФ):

- наименование суда, в который подается исковое заявление, номер судебного участка, если иск подается мировому судье;
- наименование истца, место его жительства, местонахождение организации, если истцом является она;
- наименование представителя и место его жительства (при подаче заявления представителем);
- наименование ответчика, место его жительства (местонахождение для организации);
- в чем именно заключается нарушение либо угроза нарушения прав, свобод или законных интересов истца и его требования;
- обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства;
- цена иска, если он подлежит оценке, а также расчет взыскиваемых или оспариваемых денежных сумм;
- сведения о соблюдении досудебного порядка обращения к ответчику, если это установлено федеральным законом или предусмотрено договором между сторонами;
- перечень прилагаемых к заявлению документов.

Свои Ф.И.О. следует указывать без сокращений и обязательно проверять. Все суммы дублировать — один раз цифрами, другой — прописью. Следует указывать почтовый индекс — для ускорения получения корреспонденции. Указывать надо все прилагаемые документы.

Для того чтобы грамотно сформулировать предмет иска, следует определиться с тем, что именно требуется от ответчика, в чем состоит нарушение или угроза нарушения этих прав, как именно произошло нарушение прав.

Истец должен быть готов обосновать свои требования и представить необходимые доказательства. Такая же обязанность имеется у каждой из сторон (помните принципы равенства и состязательности?). Но поскольку инициатором разбирательства является истец, то он обязан первым обосновывать и доказывать свои требования.

Обязательно ли в исковом заявлении делать ссылки на законы и прочие нормативно-правовые акты? Это ненаказуемо, но не обязательно (в отличие от арбитражного процесса, где делать такие ссылки обязательно).

Если цена иска по данной категории дела является обязательной, то она должна быть указана, иначе исковое заявление будет считаться поданным с нарушением. Цена иска определяется так:

- по искам о взыскании денежных средств — исходя из взыскиваемой денежной суммы;
- по искам об истребовании имущества — исходя из стоимости истребуемого имущества;
- по искам о взыскании алиментов — исходя из совокупности платежей за год;
- по искам о срочных платежах и выдачах — исходя из совокупности всех платежей и выдач, но не более чем за три года;
- по искам о бессрочных или пожизненных платежах и выдачах — исходя из совокупности платежей и выдач за три года;
- по искам об уменьшении или увеличении платежей и выдач, исходя из суммы, на которую уменьшаются или увеличиваются платежи и выдачи, но не более чем за год;
- по искам о прекращении платежей и выдач — исходя из совокупности оставшихся платежей и выдач, но не более чем за год;
- по искам о досрочном расторжении договора имущественного найма — исходя из совокупности платежей за пользование имуществом в течение оставшегося срока действия договора, но не более чем за три года;
- по искам о праве собственности на объект недвижимого имущества, принадлежащий гражданину на праве собственности — исходя из стоимости объекта, но не ниже его инвентаризационной оценки или при отсутствии ее — не ниже оценки стоимости объекта по договору страхования, на объект недвижимого имущества, принадлежащего организации, — не ниже балансовой оценки объекта;
- по искам, состоящим из нескольких самостоятельных требований, — исходя из каждого требования в отдельности.

Знаете твердую сумму — указывайте ее. Если есть конкретное имущество, но нет данных о ее стоимости — может помочь оценщик. Если есть подтверждающие документы (чеки, договоры, накладные и проч.) — приложите их. Если суд сочтет указанную цену явно не соответствующей действительной стоимости истребуемого имущества, то суд сам определит цену иска при принятии заявления.

Досудебный порядок соблюдается в том случае, если это требование установлено договором или законом, например:

- при предъявлении к перевозчику иска, связанного с осуществлением перевозок груза (ст. 120 Устава железнодорожного транспорта РФ);
- по искам о защите прав потребителей;

- рассмотрение индивидуальных трудовых споров в комиссиях по трудовым спорам (ст. 385 ТК РФ);
- рассмотрение споров о праве на общение с ребенком дедушки, бабушки, братьев, сестер и других родственников в случае отказа родителей (одного из них) в возможности такого общения органами опеки и попечительства (ст. 67 СК РФ).

Чтобы верно рассчитать размер госпошлины, следует обратиться к НК, ст. 333[19]. По делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, мировыми судьями, государственная пошлина уплачивается в следующих размерах:

1) при подаче искового заявления имущественного характера, подлежащего оценке, при цене иска:

до 20 000 руб. — 4% от цены иска, но не менее 400 руб.;

от 20 001 руб. до 100 000 руб. — 800 руб. + 3% от суммы, превышающей 20 000 руб;

от 100 001 руб. до 200 000 руб. — 3200 руб. + 2% от суммы, превышающей 100 000 руб.;

от 200 001 руб. до 1 000 000 руб. — 5200 руб. + 1% от суммы, превышающей 200 000 руб;

свыше 1 000 000 руб. — 13 200 руб. + 0,5% от суммы, превышающей 1 000 000 руб., но не более 60 000 руб.;

2) при подаче заявления о вынесении судебного приказа — 50% от размера государственной пошлины, взимаемой при подаче искового заявления имущественного характера;

3) при подаче искового заявления имущественного характера, не подлежащего оценке, а также искового заявления неимущественного характера:

для физических лиц — 200 руб.;

для организаций — 4000 руб.;

4) при подаче надзорной жалобы — в размере государственной пошлины, уплачиваемой при подаче искового заявления неимущественного характера;

5) при подаче искового заявления о расторжении брака — 400 руб.;

6) при подаче заявления об оспаривании (полностью или частично) нормативных правовых актов органов государственной власти, органов местного самоуправления или должностных лиц:

для физических лиц — 200 руб.;

для организаций — 3000 руб.;

7) при подаче заявления об оспаривании решения или действия (бездействия) органов государственной власти, органов местного са-

моуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, нарушивших права и свободы граждан или организаций, — 200 руб.;

8) при подаче заявления по делам особого производства — 200 руб.;

9) при подаче апелляционной жалобы и (или) кассационной жалобы — 50% от размера государственной пошлины, подлежащей уплате при подаче искового заявления неимущественного характера;

10) при подаче заявления о повторной выдаче копий решений, приговоров, судебных приказов, определений суда, постановлений президиума суда надзорной инстанции, копий других документов из дела, выдаваемых судом, а также при подаче заявления о выдаче дубликатов исполнительных документов — 4 руб. за одну страницу документа, но не менее 40 руб.;

11) при подаче заявления о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейского суда — 1500 руб.;

12) при подаче заявления об обеспечении иска, рассматриваемого в третейском суде, — 200 руб.;

13) при подаче заявления об отмене решения третейского суда — 1500 руб.;

14) при подаче заявления по делам о взыскании алиментов — 100 руб. Если судом выносится решение о взыскании алиментов как на содержание детей, так и на содержание истца, то размер государственной пошлины увеличивается в два раза;

15) при подаче заявления о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок:

для физических лиц — 200 руб.;

для организаций — 4000 руб.

Оплата госпошлины подтверждается является квитанцией или иным документом, выданным банком. Реквизиты для уплаты государственной пошлины лучше узнавать в самом суде.

От уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, а также мировыми судьями, освобождаются:

- истцы — по искам о взыскании заработной платы (денежного содержания) и иным требованиям, вытекающим из трудовых правоотношений, а также по искам о взыскании пособий;
- истцы — по искам о взыскании алиментов;

- истцы — по искам о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца;
- истцы — по искам о возмещении имущественного и (или) морального вреда, причиненного преступлением;
- организации и физические лица — за выдачу им документов в связи с уголовными делами и делами о взыскании алиментов;
- стороны — при подаче апелляционных, кассационных жалоб по искам о расторжении брака;
- организации и физические лица — при подаче в суд:
  - заявлений об отсрочке (рассрочке) исполнения решений, об изменении способа или порядка исполнения решений, о повороте исполнения решения, восстановлении пропущенных сроков, пересмотре решения, определения или постановления суда по вновь открывшимся обстоятельствам, о пересмотре заочного решения судом, вынесшим это решение;
  - жалоб на действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя, а также жалоб на постановления по делам об административных правонарушениях, вынесенных уполномоченными на то органами;
  - частных жалоб на определения суда, в том числе об обеспечении иска или о замене одного вида обеспечения другим, о прекращении или приостановлении дела, об отказе в сложении или уменьшении размера штрафа, наложенного судом;
- физические лица — при подаче кассационных жалоб по уголовным делам, в которых оспаривается правильность взыскания имущественного вреда, причиненного преступлением;
- истцы — по искам о возмещении имущественного и (или) морального вреда, причиненного в результате уголовного преследования, в том числе по вопросам восстановления прав и свобод;
- реабилитированные лица и лица, признанные пострадавшими от политических репрессий, — при обращении по вопросам, возникающим в связи с применением законодательства о реабилитации жертв политических репрессий, за исключением споров между этими лицами и их наследниками;
- вынужденные переселенцы и беженцы — при подаче жалоб на отказ в регистрации ходатайства о признании их вынужденными переселенцами или беженцами;

- физические лица — при подаче в суд заявлений об усыновлении и (или) удочерении ребенка;
- истцы — при рассмотрении дел о защите прав и законных интересов ребенка;
- истцы — по искам неимущественного характера, связанным с защитой прав и законных интересов инвалидов;
- заявители — по делам о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и (или) принудительном психиатрическом освидетельствовании;
- физические лица, отбывающие наказание в виде лишения свободы, — при подаче заявления о повторной выдаче копий решений, приговоров, судебных приказов, определений суда, постановлений президиума суда надзорной инстанции, копий других документов из дела, выдаваемых судом, а также при подаче заявления о выдаче дубликатов исполнительных документов.

От уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, а также мировыми судьями, также освобождаются:

- общественные организации инвалидов, выступающие в качестве истцов и ответчиков;
- истцы — инвалиды I и II группы;
- ветераны Великой Отечественной войны, ветераны боевых действий, ветераны военной службы, обращающиеся за защитой своих прав, установленных законодательством о ветеранах;
- истцы — по искам, связанным с нарушением прав потребителей;
- истцы — пенсионеры, получающие пенсии, назначаемые в порядке, установленном пенсионным законодательством Российской Федерации, — по искам имущественного характера к ПФР, негосударственным пенсионным фондам либо к федеральным органам исполнительной власти, осуществляющим пенсионное обеспечение лиц, проходивших военную службу.

При подаче в суды общей юрисдикции, а также мировым судьям исковых заявлений имущественного характера и (или) исковых заявлений, содержащих одновременно требования имущественного и неимущественного характера, плательщики, указанные выше, освобождаются от уплаты государственной пошлины в случае, если цена иска не превышает 1 000 000 руб.

Если цена иска превышает 1 000 000 руб., то указанные плательщики уплачивают государственную пошлину в сумме, исчисленной в

соответствии с общими правилами, и уменьшенной на сумму государственной пошлины, подлежащей уплате при цене иска 1 000 000 руб.

Статья 132 ГПК РФ содержит следующий перечень документов, которые должны быть приложены к исковому заявлению:

- копии искового заявления по числу ответчиков и третьих лиц;
- квитанция или иной документ об оплате госпошлины;
- в случае действий через представителя — доверенность или иной документ, удостоверяющие его полномочия;
- документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, копии этих документов для ответчиков и третьих лиц (если копии у них отсутствуют);
- текст опубликованного нормативно-правового акта (в случае его оспаривания);
- доказательства, подтверждающие выполнение обязательного досудебного порядка урегулирования спора, если такой порядок предусмотрен федеральным законом или договором;
- расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы, подписанный истцом, его представителем, с копиями в соответствии с количеством ответчиков и третьих лиц.

Исковое заявление может быть направлено в суд по почте или подано лично судье на приеме.

Далее возможны следующие варианты:

- исковое заявление принимается;
- судья отказывает в принятии искового заявления;
- исковое заявление возвращается;
- исковое заявление оставляется без движения.

Отказ в принятии искового заявлении исключает возможность повторного обращения с таким же иском. Отказ не может быть произвольным и ГПК РФ содержит следующие основания для него:

- заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства, поскольку рассматривается и разрешается в ином судебном порядке;
- заявление предъявлено в защиту прав, свобод или законных интересов другого лица государственным органом, органом местного самоуправления, организацией или гражданином, которым ГПК РФ или другими федеральными законами не предоставлено такое право;
- в заявлении, поданном от своего имени, оспариваются акты, которые не затрагивают права, свободы или законные интересы заявителя;

- имеется вступившее в законную силу решение суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;
- имеется ставшее обязательным для сторон и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

В иных случаях суд не вправе отказать в принятии искового заявления.

Истец вправе обжаловать определение об отказе в принятии искового заявления.

Суд выносит мотивированное определение, в котором излагаются причины отказа. Оно вручается или направляется истцу по почте в течение пяти дней со дня поступления искового заявления в суд вместе с исковым заявлением и приложенными к нему документами.

Суд принимает решение о возвращении искового заявления или оставлении его без движения, если препятствия к принятию искового заявления являются устранимыми.

Основания для возврата искового заявления перечислены в ст. 135 ГПК РФ:

- истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной категории споров или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора;
- истец не представил документы, подтверждающие соблюдение досудебного порядка урегулирования спора с ответчиком, если это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором;
- дело неподсудно данному суду;
- исковое заявление подано недееспособным лицом;
- исковое заявление не подписано или исковое заявление подписано и подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд;
- в производстве данного, другого суда либо третейского суда имеется дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;
- до вынесения определения суда о принятии искового заявления к производству суда от истца поступило заявление о возвращении искового заявления.

При возврате искового заявления сохраняется право истца на повторное обращение истца в суд с таким же иском — стоит только устранить допущенное нарушение. Что именно послужило поводом для возврата иска, укажет суд (в мотивированном определении, которое выносится в течение пяти дней со дня поступления искового заявления). Вместе с исковым заявлением и приложенными к нему документами определение направляются истцу по почте или вручается лично. ГПК РФ не устанавливает сроков для исправления указанных недостатков, но истцу следует помнить о сроках исковой давности.

Может оказаться, что исковое заявление подано с нарушением требований к форме, содержанию (ст. 131 ГПК РФ) или не соблюдены требования к документам, прилагаемым к исковому заявлению (ст. 132 ГПК РФ). В таком случае судья выносит определение об оставлении заявления без движения, о чем извещает лицо, подавшее заявление, и предоставляет ему разумный срок для исправления недостатков.

Если заявитель в установленный срок выполнит указания судьи, перечисленные в определении, то заявление считается поданным в день первоначального представления его в суд. В противном случае заявление считается неподанным и возвращается заявителю со всеми приложенными к нему документами.

На определение суда об оставлении искового заявления без движения может быть подана частная жалоба.

Если исковое заявление составлено и подано в соответствии с требованиями гражданско-процессуального закона, если нет оснований для отказа в принятии искового заявления, возвращения его, оставления без движения, то судья в течение пяти дней со дня поступления искового заявления в суд принимает решение о его принятии.

Выносится определение, на основании которого возбуждается гражданское дело в суде первой инстанции (ст. 133 ГПК РФ).

Возможно, понадобится обеспечение иска — в том случае, если неприятие соответствующих мер может впоследствии затруднить или сделать невозможным исполнение судебного решения (ст. 139 ГПК РФ).

Это могут быть следующие меры:

- наложение ареста на имущество, принадлежащее ответчику и находящееся у него или других лиц;
- запрещение ответчику совершать определенные действия;
- запрещение другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора, в том числе передавать имуще-

ство ответчику или выполнять по отношению к нему иные обязательства;

- приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении имущества от ареста (исключении из описи);
- приостановление взыскания по исполнительному документу, оспариваемому должником в судебном порядке.

Судья может принять и другие меры, а также применять несколько мер.

Лица, допустившие нарушение мер по обеспечению иска, подвергаются штрафу в размере до 1000 руб. Кроме того, истец вправе в судебном порядке требовать от этих лиц возмещения убытков, причиненных неисполнением определения суда об обеспечении иска (п. 2 ст. 140 НК РФ). Конечно, суд не станет арестовывать пентхаус в центре Москвы для того, чтобы обеспечить иск ценой в 5000 руб.: меры по обеспечению иска должны быть соразмерны заявленному требованию. О принятых мерах по обеспечению иска суд незамедлительно сообщает в соответствующие государственные органы или органы местного самоуправления, регистрирующие имущество или права на него, их ограничения (обременения), переход и прекращение.

Заявление об обеспечении иска рассматривается в день его поступления в суд без извещения ответчика и других лиц, участвующих в деле. О принятии мер по обеспечению иска судья или суд выносит определение.

Определение суда об обеспечении иска приводится в исполнение немедленно в порядке, установленном для исполнения судебных постановлений.

На основании определения суда об обеспечении иска судья или суд выдает истцу исполнительный лист и направляет ответчику копию определения суда.

По заявлению лица, участвующего в деле, допускается замена одних мер по обеспечению иска другими мерами по обеспечению иска. При обеспечении иска о взыскании денежной суммы ответчик взамен принятых судом мер по обеспечению иска вправе внести на счет суда истребуемую истцом сумму.

Обеспечение иска может быть отменено тем же судьей или судом по заявлению лиц, участвующих в деле, либо по инициативе судьи или суда.

Вопрос об отмене обеспечения иска разрешается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте су-

дебного заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению вопроса об отмене обеспечения иска.

В случае отказа в иске принятые меры по обеспечению иска сохраняются до вступления в законную силу решения суда. Однако судья или суд одновременно с принятием решения суда или после его принятия может вынести определение суда об отмене мер по обеспечению иска. При удовлетворении иска принятые меры по его обеспечению сохраняют свое действие до исполнения решения суда.

Об отмене мер по обеспечению иска судья или суд незамедлительно сообщает в соответствующие государственные органы или органы местного самоуправления, регистрирующие имущество или права на него, их ограничения (обременения), переход и прекращение.

На все определения суда об обеспечении иска может быть подана частная жалоба.

В случае если определение суда об обеспечении иска было вынесено без извещения лица, подавшего жалобу, то срок подачи жалобы исчисляется со дня, когда такому лицу стало известно это определение.

Подача частной жалобы на определение суда об обеспечении иска не приостанавливает исполнение этого определения. Подача частной жалобы на определение суда об отмене обеспечения иска или о замене одних мер по обеспечению иска другими мерами по обеспечению иска приостанавливает исполнение определения суда.

Судья или суд, допуская обеспечение иска, может потребовать от истца предоставления обеспечения возможных для ответчика убытков. Ответчик после вступления в законную силу решения суда, которым в иске отказано, вправе предъявить к истцу иск о возмещении убытков, причиненных ему мерами по обеспечению иска, принятыми по просьбе истца.

ИСТЕЦ, ЕГО ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ

Выше уже мы затронули некоторые аспекты правового положения истца, его права и обязанности. Теперь самое время поговорить об этом подробнее.

Как уже было сказано, истец должен быть право- и дееспособным, а также являться в суд. Если возникают обстоятельства, которые исключают явку, то следует заблаговременно сообщить в суд о невозможности явки и представить доказательства уважительности.

Так же, как и иные лица, участвующие в деле, истец вправе знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии —

причем это относится ко всем материалам дела, независимо от того, имеют материалы прямое отношение к нему или нет.

Истец вправе заявлять отводы, т. е. ставить вопрос об отстранении от участия в деле по причинам, указанным в законе.

Так, согласно ст. 16 ГПК РФ судья или мировой судья не вправе рассматривать дело и подлежит отводу, если он:

- при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве прокурора, секретаря судебного заседания, представителя, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика;
- является родственником или свойственником кого-либо из лиц, участвующих в деле, либо их представителей. В состав суда, рассматривающего дело, не могут входить лица, состоящие в родстве между собой;
- лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе дела либо
- имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в его объективности и беспристрастности.

Такие же обстоятельства являются основанием для отвода прокурора, секретаря судебного заседания, переводчика, эксперта, специалиста. Эксперт и специалист также подлежат отводу, если находятся либо находились в служебной или иной зависимости от кого-либо из лиц, участвующих в деле, их представителей.

Истец вправе представлять доказательства и участвовать в их исследовании, а также ставить вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам.

Истец вправе заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств, как в устной, так и в письменной форме.

Письменные ходатайства приобщаются к делу, устные заносятся в протокол судебного заседания. Это могут быть ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие истца, об отложении разбирательства дела, об истребовании доказательств и т. д.

Суд может помочь в получении доказательств, он обязан содействовать в этом сторонам. Например, истец не в состоянии представить некое доказательство, потому что этот документ имеет определенную степень доступа. В таком случае следует заявить ходатайство, в котором указать:

- какие именно доказательства должны быть истребованы;
- где находятся эти доказательства;
- какие обстоятельства, имеющие значение для дела, может оно подтвердить или опровергнуть;
- причины, по которым истец не может представить его самостоятельно.

Если суд удовлетворит это ходатайство, то соответствующий запрос может быть направлен судом непосредственно по местонахождению доказательства или выдан истцу на руки. Лицо или орган, в распоряжении которых находится доказательство, обязано направить его в суд самостоятельно или выдать предъявителю запроса. Может выясниться, что выдача или направление доказательства невозможны (невозможны в принципе или же в течение срока, установленного судом). Тогда в течение пяти дней со дня получения запроса суд уведомляют о невозможности и ее причинах.

Невыполнение требования суда о представлении доказательства по причинам, признанным судом неуважительными, на виновных должностных лиц или на граждан, не являющихся лицами, участвующими в деле, карается штрафом на должностных лиц в размере до 1000 руб., на граждан — до 500 руб.

Наложение штрафа не освобождает соответствующих должностных лиц и граждан, владеющих истребуемым доказательством, от обязанности представления его суду.

Как и иные лица, участвующие в деле, истец вправе давать объяснения суду в устной и письменной форме. Показания истца имеют равное значение со всеми иными доказательствами, они оцениваются и рассматриваются наравне с остальными. Если ответчик признает обстоятельства, на которых истец ссылается в обоснование своих требований, то истец освобождается от необходимости дальнейшего доказывания этих обстоятельств (ст. 68 ГПК РФ).

Истец вправе приводить обоснованные доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, обоснованно возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле.

Истец вправе обжаловать судебные постановления и использовать другие процессуальные права, данные ему законом. Судебные постановления в данном случае — это любой акт, издаваемый судом в процессе (судебные приказы, решения, определения и т. д.). Как и прочие лица, участвующие в деле, в силу истец обязан доказывать те обстоятельства, на которые он ссылается как на основания своих требований.

Согласно ст. 39 ГПК РФ, только истец вправе:

- изменить основание или предмет иска;
- увеличить или уменьшить размер исковых требований;
- отказаться от иска, а также заключить мировое соглашение.

Как мы помним, предмет иска — это то, о чем и что истец просит, основание иска — это обстоятельства, на которых эти требования основываются, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства.

Истец вправе изменить или основание, или предмет иска (потому что если будет изменен и предмет, и основание, то это будет уже совсем другой иск).

Истцу принадлежит право увеличить или уменьшить исковые требования.

Просьба об уменьшении или увеличении исковых требований оформляется в устной или письменной форме и адресуется суду. Решение об увеличении исковых требований может быть принято, если, например, уже после подачи искового заявления истец выяснит, что ущерб, причиненный ему, гораздо больше, нежели указанный в исковом заявлении. Уменьшение исковых требований — дело довольно редкое, но тоже возможное (когда приходит понимание, что меньше — это лучше, чем ничего).

При изменении основания или предмета иска, а также при увеличении или уменьшении размера исковых требований течение срока рассмотрения дела начинается со дня совершения соответствующего процессуального действия (п. 3 ст. 39 ГПК РФ).

Только истцу принадлежит право отказаться от иска полностью или частично, в устной или письменной форме.

В случае полного отказа судебный процесс прекращается, о чем выносится определение.

При частичном отказе от иска процесс продолжается, и спор разрешается в части тех требований, от которых истец не отказывался.

Последствия отказа от иска таковы:

- становится невозможным повторное обращение с такими же исковыми требованиями;
- судебные расходы ответчиком не возмещаются;
- истец должен возместить ответчику издержки, понесенные им в связи с ведением дела (ст. 101 ГПК РФ), если отказ от иска не имел место вследствие добровольного удовлетворения исковых требований ответчиком после предъявления иска. В этом случае следует заявить ходатайство о возмещении всех понесенных по делу судебных расходов (без этого вряд ли расходы будут возмещены).

Аналогичные последствия наступают при заключении сторонами **мирового соглашения**. Мировое соглашение может быть заключено на любой стадии процесса, в том числе и при пересмотре судебного решения. Суд или судья постоянно будет интересоваться, не желают ли стороны заключить мировое соглашение. Смысл мирового соглашения в том, что каждая из сторон отказывается от некой доли своих притязаний. Право заключить мировое соглашение — право не абсолютное.

Суд не вправе принять отказ истца от иска, и утвердить мировое соглашение, если оно противоречит закону или нарушает права и законные интересы других лиц.

Еще одно исключительное право истца: просить суд о замене ненадлежащего ответчика надлежащим (ст. 41 ГПК РФ).

КОЕ-ЧТО О ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВЕ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Истец может вести свое дело лично или через представителя — одного, двух, трех (закон не ограничивает их количества). Сколько бы представителей не было, истец имеет право на личное участие в процессе.

Не могут быть представителями в суде:

- недееспособные лица;
- ограниченно дееспособные (в том числе несовершеннолетние, если только они не стали дееспособными до времени);
- судьи, следователи, прокуроры (если только они не участвуют в процессе в качестве представителей соответствующих органов или же в качестве законных представителей).

Может быть представителем дееспособное лицо:

- у которого имеются надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела;
- которое не является судьей, следователем, прокурором (исключения см. выше).

Законные представители — это лица, которым законом дано право представлять интересы других лиц (родители, усыновители, опекуны, попечители).

Законные представители совершают от имени представляемых ими лиц все процессуальные действия, право совершения которых принадлежит представляемым, с ограничениями, предусмотренными законом. Законные представители могут поручить ведение дела в суде другому лицу, избранному ими в качестве представителя.

Полномочия законного представителя подтверждаются соответствующими документами:

- для родителей: паспорт и свидетельство о рождении ребенка;
- для усыновителей: паспорт, свидетельство о рождении, решение суда об усыновлении (удочерении);
- для опекунов и попечителей: все вышеуказанное, а также документы, содержащие решение органов опеки и попечительства о назначении их опекунами или попечителями.

- В случае если речь идет о **представительстве договорном**, то следует помнить о правильном оформлении полномочий представителя.

Доверенность — это письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами (ст. 185 ГК РФ).

Доверенность обязательно должна быть удостоверена соответствующим лицом или органом. Самый верный и дорогостоящий способ удостоверения — это нотариальный, но эту доверенность примет любой суд.

Статья 53 ГПК РФ устанавливает, что доверенности, выдаваемые гражданами, могут быть также удостоверены:

- организацией, в которой работает или учится доверитель;
- товариществом собственников жилья;
- жилищным, жилищно-строительным или иным специализированным потребительским кооперативом, осуществляющим управление многоквартирным домом;
- управляющей организацией по местожительству доверителя;
- администрацией учреждения социальной защиты населения, в котором находится доверитель, а также стационарного лечебного учреждения, в котором доверитель находится на излечении;
- командиром (начальником) соответствующих воинских части, соединения, учреждения, военно-учебного заведения, если доверенности выдаются военнослужащими, работниками этих части, соединения, учреждения, военно-учебного заведения или членами их семей;
- начальником соответствующего места лишения свободы.

Доверенность от имени организации выдается за подписью ее руководителя или иного уполномоченного на это ее учредительными документами лица, скрепленной печатью этой организации.

Право адвоката на выступление в суде в качестве представителя удостоверяется ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием.

Полномочия представителя могут быть определены также в устном заявлении, занесенном в протокол судебного заседания, или письменном заявлении доверителя в суде.

Необходимые реквизиты доверенности:

- дата составления. Доверенность без указания даты ее совершения не имеет силы;

- данные доверителя и представителя — фамилия, имя и отчество полностью, паспортные данные (серия, номер, когда и кем выдан), адрес регистрации;
- перечень полномочий поверенного;
- срок доверенности, который по общему правилу не может превышать трех лет. Если срок не указан, то она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения;
- подпись лица, выдавшего доверенность.

Общие полномочия представителя — право совершать от имени доверителя все процессуальные действия и осуществлять процессуальные права, принадлежащие самому доверителю.

Права же на:

- подписание искового заявления;
- предъявление иска в суд;
- передачу спора на рассмотрение третейского суда;
- предъявление встречного иска;
- полный или частичный отказ от исковых требований;
- уменьшение размера исковых требований;
- признание иска;
- изменение предмета или основания иска;
- заключение мирового соглашения;
- передачу полномочий другому лицу (передоверие);
- обжалование судебного постановления;
- предъявление исполнительного документа к взысканию;
- получение присужденного имущества или денег должны быть специально оговорены в доверенности, выданной представляемым лицом.

Некоторым категориям граждан правовая помощь может быть оказана бесплатно.

Так, ст. 26 Федерального закона от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» устанавливает, что юридическая помощь гражданам Российской Федерации, среднедушевой доход семей которых ниже величины прожиточного минимума, установленного в субъекте РФ в соответствии с федеральным законодательством, а также одиноко проживающим гражданам РФ, доходы которых ниже указанной величины, оказывается бесплатно в следующих случаях:

- истцам — по рассматриваемым судами первой инстанции делам о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного

смертью кормильца, увечьем или иным повреждением здоровья, связанным с трудовой деятельностью;
- ветеранам Великой Отечественной войны — по вопросам, не связанным с предпринимательской деятельностью;
- гражданам РФ — при составлении заявлений о назначении пенсий и пособий;
- гражданам РФ, пострадавшим от политических репрессий, — по вопросам, связанным с реабилитацией.

Среднедушевой доход семьи (одиноко проживающего гражданина) — это совокупная сумма доходов каждого члена семьи (одиноко проживающего гражданина), поделенная на число всех членов семьи.

Величина прожиточного минимума на душу населения и по основным социально-демографическим группам населения в целом по РФ и в субъектах РФ определяется ежеквартально на основании потребительской корзины и данных федерального органа исполнительной власти по статистике об уровне потребительских цен на продукты питания, непродовольственные товары и услуги и расходов по обязательным платежам и сборам. Величина прожиточного минимума на душу населения и по основным социально-демографическим группам населения в целом по Российской Федерации устанавливается Правительством РФ, в субъектах Российской Федерации — в порядке, установленном законами субъектов РФ.

Постановлением Правительства РФ от 21 апреля 2010 г. № 259 величина прожиточного минимума в целом по Российской Федерации за IV квартал 2009 г. на душу населения 5144 руб., для трудоспособного населения — 5562 руб., для пенсионеров — 4091 руб., для детей — 4922 руб.

Юридическая помощь оказывается во всех случаях бесплатно несовершеннолетним, содержащимся в учреждениях системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних.

В некоторых регионах РФ функционируют государственные юридические бюро, федеральные государственные учреждения, созданные в соответствии с постановлением Правительства РФ от 22 августа 2005 г. № 534 и оказывающие бесплатную юридическую помощь малоимущим гражданам.

Инвалидам I и II групп, ветеранам Великой Отечественной войны, неработающим пенсионерам, получающим пенсию по старости, государственные юридические бюро оказывают бесплатную юридическую помощь в виде устной консультации вне зависимости от уровня их дохода.

Малоимущие граждане могут рассчитывать на бесплатное оказание следующих видов юридической помощи:

- консультация по правовым вопросам в устной и письменной форме;
- составление заявления, жалобы, ходатайства и других документов правового характера;
- представление интересов граждан в гражданском судопроизводстве, исполнительном производстве по гражданским делам, в органах местного самоуправления, общественных объединениях и иных организациях.

Для получения бесплатной юридической помощи гражданин представляет в государственное юридическое бюро следующие документы:

- заявление об оказании юридической помощи по форме, утверждаемой Минюстом России;
- документ, удостоверяющий личность;
- справка о среднедушевом доходе семьи (одиноко проживающего гражданина), полученном за три последних календарных месяца, предшествующих месяцу обращения в государственное юридическое бюро. Справка о среднедушевом доходе семьи (одиноко проживающего гражданина) предоставляется гражданам в порядке, определенном нормативно-правовыми актами субъектов РФ;
- инвалиды I и II групп, ветераны Великой Отечественной войны, неработающие пенсионеры, получающие пенсию по старости, для получения юридической помощи в виде устной консультации вместо справки о среднедушевом доходе семьи (одиноко проживающего гражданина) — предусмотренные федеральным законодательством документы, подтверждающие их принадлежность к указанным категориям.

В оказании бесплатной юридической помощи может быть отказано, если:

- гражданин, обратившийся в государственное юридическое бюро, не представил нужные документы;
- из представленной справки о полученных доходах следует, что среднедушевой доход семьи (одиноко проживающего гражданина) выше (равен) величины прожиточного минимума, установленного в субъекте РФ в соответствии с законодательством РФ;
- гражданин ходатайствует об оказании иной юридической помощи, нежели указанная выше.

Отказ в оказании бесплатной юридической помощи может быть обжалован обратившимся в государственное юридическое бюро гражданином в территориальный орган Министерства юстиции РФ в субъекте (субъектах) Российской Федерации. Срок рассмотрения жалобы составляет не более 10 рабочих дней.

Отказ в оказании бесплатной юридической помощи может быть обжалован гражданином в суд.

В некоторых случаях можно надеяться на помощь прокурора: согласно ст. 45 ГПК РФ, прокурор вправе обратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц.

Заявление в защиту прав, свобод и законных интересов гражданина может быть подано прокурором только в случае, если гражданин по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не может сам обратиться в суд.

Указанное ограничение не распространяется на заявление прокурора, основанием для которого является обращение к нему граждан:

- о защите нарушенных или оспариваемых социальных прав, свобод и законных интересов в сфере трудовых (служебных) отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений;
- о защите семьи, материнства, отцовства и детства;
- о социальной защите, включая социальное обеспечение;
- об обеспечении права на жилище в государственном и муниципальном жилищных фондах;
- об охране здоровья, включая медицинскую помощь;
- об обеспечении права на благоприятную окружающую среду;
- об образовании.

ДЕЙСТВИЯ СТОРОН НА СТАДИИ ПОДГОТОВКИ К СУДЕБНОМУ ЗАСЕДАНИЮ

Подготовка к судебному разбирательству — это обязательная стадия, которая имеет место по каждому гражданскому делу и проводится судьей с участием сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей.

Задачами подготовки дела к судебному разбирательству являются:

- уточнение фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела;
- определение закона, которым следует руководствоваться при разрешении дела, и установление правоотношений сторон;

- разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников процесса;
- представление необходимых доказательств сторонами, другими лицами, участвующими в деле;
- примирение сторон.

Истец или его представитель обязаны:

- передать ответчику копии доказательств, обосновывающих фактические основания иска;
- заявить перед судьей ходатайства об истребовании доказательств, которые он не может получить самостоятельно без помощи суда.

Ответчик или его представитель:

- уточняет исковые требования истца и фактические основания этих требований;
- представляет истцу или его представителю и суду возражения в письменной форме относительно исковых требований;
- передает истцу или его представителю и судье доказательства, обосновывающие возражения относительно иска;
- заявляет перед судьей ходатайства об истребовании доказательств, которые он не может получить самостоятельно без помощи суда.

На стадии подготовки к судебному заседанию судья:

- разъясняет сторонам их процессуальные права и обязанности;
- опрашивает истца или его представителя по существу заявленных требований и предлагает, если это необходимо, представить дополнительные доказательства в определенный срок;
- опрашивает ответчика по обстоятельствам дела, выясняет, какие имеются возражения относительно иска и какими доказательствами эти возражения могут быть подтверждены;
- разрешает вопрос о вступлении в дело соистцов, соответчиков и третьих лиц без самостоятельных требований относительно предмета спора, а также разрешает вопросы о замене ненадлежащего ответчика, соединении и разъединении исковых требований;
- принимает меры по заключению сторонами мирового соглашения и разъясняет сторонам их право обратиться за разрешением спора в третейский суд и последствия таких действий;
- извещает о времени и месте разбирательства дела заинтересованных в его исходе граждан или организации;
- разрешает вопрос о вызове свидетелей;

- назначает экспертизу и эксперта для ее проведения, а также разрешает вопрос о привлечении к участию в процессе специалиста, переводчика;
- по ходатайству сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей истребует от организаций или граждан доказательства, которые стороны или их представители не могут получить самостоятельно;
- в случаях, не терпящих отлагательства, проводит с извещением лиц, участвующих в деле, осмотр на месте письменных и вещественных доказательств;
- направляет судебные поручения;
- принимает меры по обеспечению иска;
- в необходимых случаях разрешает вопрос о проведении предварительного судебного заседания, его времени и месте;
- совершает иные необходимые процессуальные действия.

Случается, что истцы заявляют несколько требований в одном иске или в деле присутствуют несколько истцов с различными требованиями. При таких условиях трудно рассчитывать на объективное, полное и правильное разрешение дела. Поэтому судья может принять решение о выделении дел в отдельное производство, тогда каждое требование будет рассматриваться отдельно от остальных заявленных истцом в исковом заявлении требований.

По аналогичным соображениям судья может принять решение о соединении нескольких однородных дел.

Так или иначе, судья учитывает мнение сторон, но решение принимает самостоятельно.

О месте и времени разбирательства стороны могут быть извещены:

- заказным письмом с уведомлением о вручении;
- судебной повесткой с уведомлением о вручении;
- телефонограммой;
- телеграммой;
- с помощью факсимильной связи;
- с помощью прочих средств связи и доставки.

В любом случае способ должен обеспечивать фиксацию судебного извещения или вызова и получение адресатом.

И истец, и ответчик могут заявлять ходатайства о вызове свидетелей, указав:

- обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела, которые может подтвердить или опровергнуть свидетель;
- его имя, отчество, фамилию и местожительство.

Если суд сочтет доводы заслуживающими внимания, то он примет ходатайства и меры по вызову соответствующих свидетелей.

Также на этой стадии решается вопрос о назначении экспертизы. Она назначается только в том случае, если для разрешения дела необходимы специальные познания. В некоторых случаях может потребоваться помощь специалиста. (Разница между экспертом и специалистом в том, что эксперт — это должностное лицо, уполномоченное в особом порядке быть экспертом и давать экспертное заключение. Специалист же — не более чем компетентный советник.)

Иногда разбирательство проходит в одном городе, а важное вещественное доказательство находится в другом городе или даже в другом субъекте РФ. В таком случае суд направляет поручение суду, на территории которого находится доказательство. В определении о судебном поручении излагаются:

- суть рассматриваемого дела;
- сведения о сторонах, месте их проживания или месте их нахождения;
- обстоятельства, которые должны быть выяснены;
- доказательства, которые должен собрать суд, выполняющий поручение.

Такое поручение обязательно для суда, которому оно адресовано, и исполняется в течение месяца со дня его получения. На время выполнения судебного поручения производство по делу может быть приостановлено.

Может потребоваться также:

- процессуальное закрепление распорядительных действий сторон, совершенных при подготовке дела к судебному разбирательству;
- определение обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела;
- определение достаточности доказательств по делу;
- исследование фактов пропуска сроков обращения в суд и сроков исковой давности.

Если такие обстоятельства имеют место, то суд может принять решение о проведении предварительного судебного заседания.

Предварительное судебное заседание проводится судьей единолично, но истец и ответчик должны быть извещены о времени и месте предварительного судебного заседания. На предварительном судебном заседании стороны могут представлять доказательства, приводить доводы, заявлять ходатайства и т. д.

Завершая подготовку к рассмотрению дела, судья:

- выносит определение о назначении его к слушанию в судебном заседании;
- извещает стороны, других лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения дела;
- вызывает других участников процесса.

ПРАВИЛА ПОВЕДЕНИЯ В СУДЕБНОМ ЗАСЕДАНИИ

Судебное разбирательство — это центральная стадия судопроизводства, поэтому она имеет довольно торжественный характер. Для того чтобы принять участие в этом действе, необходимо явиться точно к назначенному времени, с документами и паспортом. Для представителей обязательна доверенность.

Секретарь судебного заседания объявляет: «Встать, суд идет!» — и при входе суда в зал судебного заседания все присутствующие должны встать. К судье следует обращаться: «Уважаемый суд», и свои показания, объяснения и проч. надо давать стоя (что прямо предусмотрено ст. 158 ГПК РФ). Разрешить отступление от этого правила вправе только председательствующий.

Итак, председательствующий разрешает сесть, открывает судебное заседание и объявляет, какое гражданское дело подлежит рассмотрению.

Секретарь судебного заседания докладывает суду, кто из вызванных по гражданскому делу лиц явился, а кто нет, извещены ли неявившиеся лица и какие имеются сведения о причинах их отсутствия.

Председательствующий устанавливает личности явившихся участников процесса, проверяет полномочия должностных лиц, их представителей.

Свидетели удаляются из зала судебного заседания.

Председательствующий должен принять меры к тому, чтобы допрошенные свидетели не общались с недопрошенными (ст. 163 ГПК РФ). Это нужно для того, чтобы обеспечить должную степень объективности и достоверности свидетельских показаний.

Председательствующий объявляет состав суда (для обеспечения соблюдения принципа неизменности состава суда). Председательствующий сообщает, кто участвует в судебном заседании в качестве прокурора, секретаря судебного заседания, представителей сторон и третьих лиц, а также в качестве эксперта, специалиста, переводчика, и разъясняет лицам, участвующим в деле, их право заявлять самоотводы и отводы.

Разъясняются процессуальные права и обязанности лицам, участвующим в деле, в том числе истцу — его право изменить иск, отказаться от него, увеличить или уменьшить размер исковых требований и заключить мировое соглашение.

Рассматриваются и разрешаются ходатайства лиц, участвующих в деле, касающиеся вопросов, связанных с разбирательством дела.

Рассмотрение дела по существу начинается докладом председательствующего или кого-либо из судей (ст. 172 ГПК РФ). Судья излагает:

- требования, заявленные истцом;
- возражения, высказанные ответчиком.

Председательствующий выясняет у истца, поддерживает ли он свои требования, у ответчика, признает ли он требования истца, у них обоих — не желают ли они заключить мировое соглашение.

Истец, если у него нет желания отказываться от иска, заявляет, что исковые требования поддерживает полностью. Если ответчик возражает против них, то судебное заседание продолжается.

Истец и его сторона выступают первыми, ответчик и его сторона — вторыми. Далее опрашиваются все остальные лица, участвующие в деле.

Если же в деле участвуют:

- прокурор;
- представители государственных органов;
- представители органов местного самоуправления;
- представители организаций;
- граждане, обратившиеся в суд за защитой прав и законных интересов других лиц,

то они дают объяснения первыми.

Судья вправе задавать вопросы по ходу объяснения того или иного участника судебного разбирательства. После того как даны объяснения и суд задал все свои вопросы, он спрашивает, нет ли вопросов у иных лиц, участвующих в деле, в том числе у истца.

Если кто-то из лиц, участвующих в деле, не явился в процесс, но представил свои объяснения в письменной форме, то этот документ оглашается председательствующим (п. 2 ст. 174 ГПК РФ).

После того как все объяснения будут выслушаны, судья определяет дальнейший порядок и последовательность исследования доказательств. Стороны могут предложить свой порядок, и суд, учтя их мнение, скорее всего примет решение, которое устраивает его.

Далее допрашивают свидетелей — каждого в отдельности, причем они приглашаются по очереди и после допроса остаются до окончания

разбирательства дела. Суд может позволить свидетелю уйти раньше, если для этого есть веские причины. Далее:

- устанавливается личность свидетеля;
- разъясняются его права и обязанности;
- свидетель под роспись предупреждается об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний и за отказ от дачи показаний.

Свидетель обязан явиться и дать правдивые показания. За лжесвидетельство УК устанавливает серьезное наказание (ст. 307 УК РФ, штраф до 80 000 руб., или в размере заработной платы, или иного дохода осужденного за период до шести месяцев, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо исправительными работами на срок до 2 лет, либо арестом на срок до 3 месяцев).

Отказ от дачи свидетелем показаний также влечет уголовную ответственность по статье 308 УК РФ. Данное преступление наказывается:

- штрафом в размере до 40 000 руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех месяцев, либо
- обязательными работами на срок от 120 до 180 часов, либо
- исправительными работами на срок до одного года, либо
- арестом на срок до трех месяцев.

Свидетель, эксперт, специалист или переводчик освобождаются от уголовной ответственности, если они добровольно в судебном разбирательстве до вынесения решения суда заявили о ложности данных ими показаний, заключения или заведомо неправильном переводе.

Лицо не подлежит уголовной ответственности за отказ от дачи показаний против себя самого, своего супруга или своих близких родственников.

Если свидетель не достиг 16 лет, то у него подписку не берут: уголовная ответственность за преступления, предусмотренные вышеуказанными статьями, наступает по достижении шестнадцатилетнего возраста. Судья просто разъясняет ему обязанность говорить правду.

Далее выясняется отношение свидетеля к лицам, участвующим в деле, и предлагается сообщить суду все, что ему лично известно об обстоятельствах дела.

Свидетель сообщает все, что ему известно, в форме свободного рассказа, и никто, кроме судьи, не вправе его перебивать, останавливать, высказываться по ходу и мешать иным образом. Участники процесса задают вопросы по очереди. Первым спрашивает лицо, по заявлению которого вызван свидетель, и его представитель, далее — другие лица, участвующие в деле, и их представители.

Судья же вправе задавать вопросы свидетелю в любой момент, а также повторно может допросить свидетеля в том же или в следующем судебном заседании, в том числе и для выяснения противоречий в его показаниях.

Свидетель при даче показаний может пользоваться письменными материалами в случаях, если показания связаны с какими-либо цифровыми или другими данными, которые трудно удержать в памяти. Эти материалы предъявляются суду, лицам, участвующим в деле, и могут быть приобщены к делу на основании определения суда. В других случаях свидетелю не разрешается пользоваться письменными материалами, чтобы исключить вероятность того, что нужные сведения ему кто-то надиктовал.

Для допроса несовершеннолетнего свидетеля установлены определенные особенности. Так, допрос свидетеля в возрасте до 14 лет (по усмотрению суда и допрос свидетеля в возрасте от 14 до 16 лет) производятся с участием педагогического работника, который вызывается в суд. При необходимости вызываются также родители (усыновители, опекун или попечитель). Эти лица также могут с разрешения председательствующего задавать свидетелю вопросы, а также высказывать свое мнение относительно личности свидетеля и содержания данных им показаний.

В исключительных случаях, если это необходимо для установления обстоятельств дела, на время допроса несовершеннолетнего свидетеля из зала судебного заседания на основании определения суда может быть удалено то или иное лицо, участвующее в деле, или может быть удален кто-либо из граждан, присутствующих в зале судебного заседания.

Лицу, участвующему в деле, после возвращения в зал судебного заседания должно быть сообщено содержание показаний несовершеннолетнего свидетеля и должна быть предоставлена возможность задать свидетелю вопросы.

Свидетель, не достигший возраста 16 лет, по окончании его допроса удаляется из зала судебного заседания, за исключением случаев, если суд признает необходимым присутствие этого свидетеля в зале судебного заседания.

Если свидетельские показания получены в результате исполнения судебного поручения, обеспечения доказательств, допроса свидетеля в месте своего пребывания, если он вследствие болезни, старости, инвалидности или других уважительных причин не в состоянии явиться по вызову суда, допроса явившихся свидетелей при отложении разбира-

тельства дела (если в судебном заседании присутствовали стороны), то показания оглашаются в зале судебного заседания. После их оглашения лица, участвующие в деле, вправе дать по ним пояснения.

Письменные доказательства или протоколы их осмотра, составленные в результате исполнения судебного поручения, обеспечения доказательств, а также при обстоятельствах, не терпящих отлагательства, оглашаются в судебном заседании и предъявляются лицам, участвующим в деле, их представителям, а в необходимых случаях и свидетелям, экспертам, специалистам. После этого лица, участвующие в деле, могут дать объяснения.

Вещественные доказательства осматриваются судом и предъявляются лицам, участвующим в деле, их представителям, в необходимых случаях — свидетелям, экспертам, специалистам. Лица, которым предъявлены вещественные доказательства, могут обращать внимание суда на те или иные обстоятельства, связанные с осмотром. Эти заявления заносятся в протокол судебного заседания.

Если будет сделано заявление о подложности доказательства, то суд вправе назначить экспертизу или предложить сторонам представить иные доказательства. Однако заявление о подложности доказательств должно быть мотивированным.

В соответствии со ст. 182 ГПК РФ в целях охраны тайны переписки и телеграфных сообщений переписка и телеграфные сообщения граждан могут быть оглашены и исследованы судом в открытом судебном заседании только с согласия лиц, между которыми эти переписка и телеграфные сообщения происходили.

Без согласия этих лиц их переписка и телеграфные сообщения оглашаются и исследуются в закрытом судебном заседании.

Эти же правила применяются при воспроизведении аудио- или видеозаписи, содержащей сведения личного характера, а также при ее исследовании.

Воспроизведение аудио- или видеозаписи осуществляется в зале заседания или ином специально оборудованном для этой цели помещении с указанием в протоколе судебного заседания признаков воспроизводящих источников доказательств и времени воспроизведения. После этого суд заслушивает объяснения лиц, участвующих в деле. При необходимости воспроизведение аудио- или видеозаписи может быть повторено полностью либо в какой-либо части.

В целях выяснения содержащихся в аудио- или видеозаписи сведений судом может быть привлечен специалист. В необходимых случаях суд может назначить экспертизу.

Экспертиза может быть назначена судом по любому доказательству (кроме свидетельских показаний), представленному в деле по инициативе любого участника гражданского судопроизводства.

Для проведения экспертизы необходимо дополнительное время, и в это время невозможно исследовать другие доказательства, поэтому на период ее проведения дело может быть отложено.

Заключение эксперта — это документ, в котором эксперт:

- отвечает на поставленные вопросы;
- указывает способы, методы и технологии, применяемые при проведении экспертизы;
- представляет свои выводы в рамках поставленных перед ним вопросов.

Заключение эксперта оглашается и исследуется в судебном заседании. Эксперту могут быть заданы дополнительные вопросы: первым спрашивает лицо, по заявлению которого назначена экспертиза, и его представитель, а далее — другие лица и их представители.

Если же экспертиза назначена судом, то первым ставит вопросы истец и его представитель, а судьи вправе задавать вопросы эксперту в любой момент его допроса.

Кстати следует отметить, что экспертиза — не последний довод и не окончательное доказательство всего. Это не более чем одно из возможных доказательств, оно оценивается судом наряду с другими и не имеет заранее установленной силы. Более того, суд может и не согласиться с экспертным заключением, и не принять его (однако несогласие суда должно быть мотивировано в решении или в определении о назначении дополнительной или повторной экспертизы).

Консультация специалиста, если она давалась в письменном виде, оглашается в судебном заседании. Устные показания специалиста заносятся в протокол судебного заседания. Первым задает вопросы лицо, по заявлению которого был привлечен специалист, далее представитель этого лица, затем — другие лица, участвующие в деле, и их представители. Специалисту, привлеченному по инициативе суда, первым задает вопросы истец, его представитель. Судьи вправе задавать вопросы специалисту в любой момент его допроса.

Если участники процесса нарушают порядок в зале, то санкции последуют незамедлительно. Сначала председательствующий сделает нарушителю предупреждение. Если нарушение не прекращается или повторяется, то нарушитель удаляется из зала судебного заседания на основании определения суда на все время судебного заседания или на часть его. В таком случае председательствующий должен

ознакомить это лицо с процессуальными действиями, совершенными в его отсутствие. Также суд может оштрафовать нарушителей порядка (до 1000 руб.). В случае если допускается не просто нарушение, а имеет место хулиганство, то судья направляет материалы в органы дознания или предварительного следствия для возбуждения уголовного дела в отношении нарушителя. В случае массового нарушения порядка гражданами, присутствующими в судебном заседании, суд может удалить из зала заседания суда граждан, не являющихся участниками процесса, и рассмотреть дело в закрытом судебном заседании (или отложить его).

После того как все доказательства исследованы, суд выясняет у лиц, участвующих в деле, их представителей, не желают ли они выступить с дополнительными объяснениями.

Если в судебном разбирательстве участвуют прокурор, представитель государственного органа или представитель органа местного самоуправления, то им предоставляется слово для дачи заключения по делу.

После выступления указанных лиц, а также при отсутствии каких-либо заявлений председательствующий объявляет рассмотрение дела по существу законченным, и суд переходит к судебным прениям.

Судебные прения — это речи лиц, участвующих в деле, и их представителей. В судебных прениях первым выступает истец, его представитель, затем — ответчик, его представитель.

Третье лицо, заявившее самостоятельное требование относительно предмета спора в начатом процессе, и его представитель в судебных прениях выступают после сторон и их представителей.

Третье лицо, не заявившее самостоятельных требований относительно предмета спора, и его представитель в судебных прениях выступают после истца или ответчика, на стороне одного из которых третье лицо участвует в деле.

Прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждане, обратившиеся в суд за защитой прав и законных интересов других лиц, выступают в судебных прениях первыми.

После произнесения речей всеми лицами, участвующими в деле, их представителями они могут выступить с репликами в связи со сказанным. Право последней реплики всегда принадлежит ответчику и его представителю.

Лица, участвующие в деле, и их представители в своих выступлениях после окончания рассмотрения дела по существу не вправе ссы-

латься на обстоятельства, которые судом не выяснялись, а также на доказательства, которые не исследовались в судебном заседании.

Если суд во время или после судебных прений признает необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела, или исследовать новые доказательства, то он выносит определение о возобновлении рассмотрения дела по существу. После окончания рассмотрения дела по существу судебные прения происходят в общем порядке.

После судебных прений суд удаляется в совещательную комнату для принятия решения, о чем председательствующий объявляет присутствующим в зале судебного заседания.

О СУДЕБНОМ РЕШЕНИИ

Суд удалился в совещательную комнату для принятия решения. Как мы помним, туда ход заказан всем, кроме судьи. В совещательной комнате могут находиться только судья, рассматривающий дело, или судьи, входящие в состав суда по этому делу. Присутствие иных лиц в совещательной комнате не допускается.

Нарушение тайны совещательной комнаты — это основание для отмены решения суда (подп. 8 п. 2 ст. 364 ГПК РФ).

При принятии решения суд:

- оценивает доказательства;
- определяет, какие обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела, установлены, а какие — нет;
- каковы правоотношения сторон;
- какой закон должен быть применен по данному делу;
- подлежит ли иск удовлетворению.

Если суд решит, что необходимо выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела, или исследовать новые доказательства, то он выносит определение о возобновлении судебного разбирательства.

После окончания рассмотрения дела по существу суд вновь заслушивает судебные прения.

Суд принимает решение по заявленным истцом требованиям (принцип диспозитивности). Суд может выйти за пределы заявленных требований в случаях, предусмотренных федеральным законом, — например, принять решение о выплате работнику среднего заработка за все время вынужденного прогула, если неправильная формулировка основания и (или) причины увольнения в трудовой книжке препят-

ствовала поступлению работника на другую работу (ст. 394 ТК РФ). Также суд вправе применить последствия недействительности ничтожной сделки (п. 2 ст. 166 ГК РФ), решить вопрос о взыскании алиментов на ребенка с родителей (одного из них), лишенных родительских прав, независимо от того, предъявлен ли такой иск (п. 3 ст. 70, п. 2 ст. 71 СК РФ).

Решение суда излагается в письменной форме, подписывается судьей (или судьями — при коллегиальном рассмотрении дела). Исправления, внесенные в решение суда, должны быть удостоверены подписью судьи (судей).

Решение состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

Вводная часть содержит следующие сведения:

- дата и место принятия решения суда;
- наименование суда, принявшего решение;
- состав суда;
- секретарь судебного заседания;
- стороны, другие лица, участвующие в деле, их представители;
- предмет спора или заявленное требование.

Описательная часть решения суда содержит указание на требования истца, возражения ответчика и объяснения других лиц, участвующих в деле.

Мотивировочная часть содержит:

- обстоятельства дела, установленные судом;
- доказательства, на которых основаны выводы суда об этих обстоятельствах;
- доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства;
- законы, которыми руководствовался суд.

В случае признания иска ответчиком в мотивировочной части решения суда может быть указано только на признание иска и принятие его судом.

В случае отказа в иске в связи с признанием неуважительными причин пропуска срока исковой давности или срока обращения в суд в мотивировочной части решения суда указывается только на установление судом данных обстоятельств.

Резолютивная часть решения суда должна содержать:

- выводы суда об удовлетворении иска либо об отказе в удовлетворении иска полностью или в части;
- указание на распределение судебных расходов;
- срок и порядок обжалования решения суда.

Решение суда принимается немедленно после разбирательства дела. Составление мотивированного решения суда может быть отложено на срок не более чем пять дней со дня окончания разбирательства дела, но резолютивную часть решения суд должен объявить в том же судебном заседании, в котором закончилось разбирательство дела. Объявленная резолютивная часть решения суда должна быть подписана всеми судьями и приобщена к делу.

После объявления решения суд, принявший решение по делу, не вправе отменить или изменить его.

Суд может по своей инициативе или по заявлению лиц, участвующих в деле, исправить допущенные в решении суда описки или явные арифметические ошибки. Вопрос о внесении исправлений в решение суда рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к разрешению вопроса о внесении исправлений в решение суда.

На определение суда о внесении исправлений в решение суда может быть подана частная жалоба.

Суд, принявший решение по делу, может по своей инициативе или по заявлению лиц, участвующих в деле, принять дополнительное решение в случае, если:

- по какому-либо требованию, по которому лица, участвующие в деле, представляли доказательства и давали объяснения, решение не было принято;
- суд, разрешив вопрос о праве, не указал размер присужденной суммы, имущество, подлежащее передаче, или действия, которые обязан совершить ответчик;
- не разрешен вопрос о судебных расходах.

Вопрос о принятии дополнительного решения может быть поставлен до вступления в законную силу решения суда. Дополнительное решение принимается судом после рассмотрения указанного вопроса в судебном заседании и может быть обжаловано. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению и разрешению вопроса о принятии дополнительного решения суда.

На определение суда об отказе в принятии дополнительного решения суда может быть подана частная жалоба.

В случае неясности решения суд, принявший его, по заявлению лиц, участвующих в деле, судебного пристава-исполнителя вправе

разъяснить решение, не изменяя его содержания. Разъяснение решения допускается, если:

- оно не приведено в исполнение;
- не истек срок, в течение которого решение суда может быть принудительно исполнено.

Вопрос о разъяснении решения суда рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению и разрешению вопроса о разъяснении решения суда.

На определение суда о разъяснении решения может быть подана частная жалоба.

Суд, рассмотревший дело, по заявлениям лиц, участвующих в деле, судебного пристава-исполнителя либо исходя из имущественного положения сторон или других обстоятельств вправе отсрочить или рассрочить исполнение решения, изменить способ и порядок его исполнения.

Указанные в части первой настоящей статьи заявления рассматриваются в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению и разрешению поставленного перед судом вопроса.

На определение суда об отсрочке или о рассрочке исполнения решения, об изменении способа и порядка его исполнения может быть подана частная жалоба.

В случае если суд устанавливает определенные порядок и срок исполнения решения, обращает решение к немедленному исполнению или принимает меры по обеспечению его исполнения, на это указывается в резолютивной части решения.

При присуждении имущества в натуральном виде суд указывает в решении стоимость этого имущества, которая должна быть взыскана с ответчика в случае, если при исполнении решения присужденное имущество не окажется в наличии.

При принятии решения, обязывающего ответчика совершить определенные действия, не связанные с передачей имущества или денежных сумм, суд в том же решении может указать, что, если ответчик не исполнит решение в течение установленного срока, то истец вправе совершить эти действия за счет ответчика с взысканием с него необходимых расходов.

В случае если указанные действия могут быть совершены только ответчиком, то суд устанавливает в решении срок, в течение которого

решение должно быть исполнено. Решение, обязывающее организацию или коллегиальный орган совершить определенные действия (исполнить решение суда), не связанные с передачей имущества или денежных сумм, исполняется их руководителем в установленный срок.

В случае неисполнения решения без уважительных причин суд, принявший его, либо судебный пристав-исполнитель применяет в отношении руководителя организации или руководителя коллегиального органа меры, предусмотренные федеральным законом.

При принятии решения в пользу нескольких истцов суд указывает, в какой доле оно относится к каждому из них, или указывает, что право взыскания является солидарным.

При принятии решения против нескольких ответчиков суд указывает, в какой доле каждый из ответчиков должен исполнить решение, или указывает, что их ответственность является солидарной.

По заявлению взыскателя или должника суд, рассмотревший дело, может произвести индексацию взысканных судом денежных сумм на день исполнения решения суда. Такое заявление рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к разрешению вопроса об индексации присужденных денежных сумм. На определение суда об индексации присужденных денежных сумм может быть подана частная жалоба.

Решения суда вступают в законную силу по истечении срока на апелляционное или кассационное обжалование, если они не были обжалованы.

В случае подачи апелляционной жалобы решение мирового судьи вступает в законную силу после рассмотрения районным судом этой жалобы, если обжалуемое решение суда не отменено. Если решением районного суда отменено или изменено решение мирового судьи и принято новое решение, то оно вступает в законную силу немедленно.

В случае подачи кассационной жалобы решение суда, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела судом кассационной инстанции.

После вступления в законную силу решения суда стороны, другие лица, участвующие в деле, их правопреемники не могут вновь заявлять в суде те же исковые требования, на том же основании, а также оспаривать в другом гражданском процессе установленные судом факты и правоотношения.

В случае если после вступления в законную силу решения суда, на основании которого с ответчика взыскиваются периодические платежи,

изменяются обстоятельства, влияющие на определение размера платежей или их продолжительность, каждая сторона путем предъявления нового иска вправе требовать изменения размера и сроков платежей.

Решение суда приводится в исполнение после вступления его в законную силу, за исключением случаев немедленного исполнения, в порядке, установленном федеральным законом.

Немедленному исполнению подлежит судебный приказ или решение суда:

- о взыскании алиментов;
- о выплате работнику заработной платы в течение трех месяцев;
- о восстановлении на работе;
- о включении гражданина РФ в список избирателей, участников референдума (ст. 211 ГПК РФ).

Суд может по просьбе истца обратить к немедленному исполнению решение, если вследствие особых обстоятельств замедление его исполнения может привести к значительному ущербу для взыскателя или исполнение может оказаться невозможным. При допущении немедленного исполнения решения суд может потребовать от истца обеспечения поворота его исполнения на случай отмены решения суда. Вопрос о немедленном исполнении решения суда может быть рассмотрен одновременно с принятием решения суда.

Вопрос о допущении немедленного исполнения решения суда разрешается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, но их неявка не является препятствием к разрешению вопроса о немедленном исполнении решения суда.

На определение суда о немедленном исполнении решения может быть подана частная жалоба. Подача частной жалобы на определение о немедленном исполнении решения не приостанавливает исполнение этого определения.

Лицам, участвующим в деле, но не присутствующим в судебном заседании, копии решения высылаются не позднее чем через пять дней со дня принятия решения суда в окончательной форме.

Решение изготовляется в единственном экземпляре, поэтому лицам, участвующим в деле выдаются (а при отсутствии указанных лиц в судебном заседании — высылаются в течение пяти дней) копии. Первый экземпляр копии решения предоставляется бесплатно. За каждый последующий экземпляр потребуется заплатить государственную пошлину — 4 руб. за одну страницу документа, но не менее 40 руб. (подп. 10 п. 1 ст. 333.19 НК РФ).

ОБЖАЛУЕМ СУДЕБНЫЕ АКТЫ: АПЕЛЛЯЦИЯ

Сторона, недовольная решением суда, может его обжаловать в установленном порядке. Решение по делу подлежит безусловной отмене независимо от доводов, высказанных в жалобе, если:

- оно рассмотрено в незаконном составе (например, если выясняется, что судья — родственник истца, ответчика или кого-нибудь из участвующих в деле лиц);
- рассмотрено судом в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных о времени и месте судебного заседания;
- в рассмотрении дела не участвовал переводчик, если его участие являлось обязательным;
- дело рассмотрено в отсутствие лиц, чьи интересы были им затронуты;
- решение суда не подписано судьей или кем-либо из судей либо решение суда подписано не тем судьей или не теми судьями, которые указаны в решении суда;
- решение принято не тем судьей, который рассматривал дело;
- отсутствует протокол судебного заседания;
- нарушена тайна совещания судей (ст. 364 ГПК РФ).

Законодатель не дает права выбора между апелляцией и кассацией:

- в порядке апелляции обжалуется решение, принятое мировым судьей;
- в порядке кассации — решение, принятое иным судом.

Апелляция (от лат. *appelatio*, т. е. «жалоба») — это обжалование не вступивших в законную силу решений и определений мировых судей с целью исправить предполагаемую судебную ошибку.

Глава 39 ГПК РФ описывает так называемую полную апелляцию, в порядке которой вышестоящий (районный) суд, проверяющий акты мировых судей, рассматривает дела по существу и выносит апелляционное постановление в форме решения или определения. При этом суд вправе установить новые факты, исследовать новые доказательства, имеющие отношение для дела.

Как стадия гражданского процесса апелляция подчиняется общим правилам. Рассматривая дело, суд апелляционной инстанции вправе проверять:

- полноту установления обстоятельств, имеющих значение для дела;
- доказанность этих обстоятельств;

- правильность оценки каждого и всех доказательств в совокупности;
- соответствие выводов, указанных в решении, обстоятельствам, установленным судом.

Право на апелляционное обжалование возникает со дня вынесения решения мировым судьей в окончательной форме (ст. 321 ГПК РФ). Стороны, а также иные лица, участвующие в деле, получают возможность обратиться за возбуждением апелляционного производства по проверке законности и обоснованности решений и определений мирового судьи, не вступивших в законную силу.

Для подачи апелляции необходимо наличие двух условий:

- подающий апелляционную жалобу обязан иметь право ее подавать, а его представитель — полномочия на это действие;
- необходимо соблюсти срок подачи апелляционной жалобы и процессуальный порядок.

Право на подачу апелляционной жалобы имеют:

- истец;
- ответчик;
- третьи лица, заявляющие самостоятельные требования;
- правопреемники сторон и третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора;
- лица, обратившиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц;
- лица, которые не были привлечены к участию в процессе, если их права и обязанности затронуты решением мирового судьи;
- представители граждан и организаций при наличии надлежаще оформленного документа, подтверждающего их полномочия на совершение подобного процессуального действия.

Прокурор может обратиться с апелляционным представлением.

В апелляционном порядке может быть обжаловано любое не вступившее в законную силу решение мирового судьи, в том числе решения дополнительные и заочные. Решение может быть обжаловано полностью или частично, однако оно в любом случае будет пересматриваться полностью.

Определение мирового судьи может быть обжаловано в районный суд сторонами и другими лицами, участвующими в деле, отдельно от решения суда путем подачи частной жалобы, если:

- это предусмотрено ГПК РФ;
- определение мирового судьи исключает возможность дальнейшего движения дела.

Закон дает 10 дней на подачу апелляционной жалобы, течение этого срока начинается на следующий день после вынесения решения. Если мировой судья откладывает составление мотивированного решения (на срок не более чем пять дней со дня окончания разбирательства), то десятидневный срок для подачи апелляции начнет течь на следующий день после изготовления полного решения мирового судьи.

Пропуск срока на подачу апелляционной жалобы (представления) является основанием для ее возврата (ст. 324 ГПК РФ). Однако закон дает возможность обратиться к мировому судье с просьбой восстановить пропущенный срок. Заявление о восстановлении пропущенного процессуального срока подается в суд, в котором надлежало совершить процессуальное действие.

Если причины пропуска будут признаны уважительными, то мировой судья может восстановить пропущенный срок, о чем выносит соответствующее определение (ст. 112 ГПК РФ).

Если же лицо, подающее апелляционную жалобу, не просит восстановить пропущенный срок, а также если судья откажет в восстановлении срока, то жалоба (представление) возвращается подавшему ее лицу.

Напрямую обращаться в районный суд нельзя, апелляция подается только через мирового судью.

Апелляционная жалоба подается в письменной форме и содержит:

- наименование районного (не мирового) суда, в который подается жалоба;
- наименование лица, подающего жалобу, представление, его место жительства или местонахождение;
- решение какого мирового судьи обжалуется, дата его вынесения и наименование дела, по которому оно вынесено;
- доводы жалобы;
- просьба заинтересованного лица, которая должна быть сформулирована с учетом полномочий апелляционной инстанции;
- перечень документов, прилагаемых к жалобе.

В апелляционной жалобе не могут содержаться требования, не заявленные мировому судье (п. 2 ст. 322 ГПК РФ).

Апелляционная жалоба подписывается лицом, подающим жалобу. При наличии специальных полномочий жалоба может быть подписана и подана представителем. В этом случае прилагается доверенность или иной документ, удостоверяющий подобное полномочие представителя. Так же, как и иск, апелляционная жалоба и приложенные к

ней документы должны подаваться с копиями по числу участвующих в деле лиц.

Апелляционная жалоба оплачивается госпошлиной (50% от суммы пошлины, взимаемой при подаче исковых заявлений с учетом оспариваемой по жалобе суммы — подп. 9 п. 1 ст. 333.19 НК РФ).

В апелляционной жалобе не могут содержаться требования, не заявленные ранее мировому судье.

Принимая апелляционную жалобу, мировой судья должен проверить:

- обладает ли податель жалобы правом на ее подачу;
- соответствует ли она установленным требованиям;
- оплачена ли госпошлина;
- не вступило ли обжалуемое решение в законную силу.

По итогам апелляционная жалоба может быть:

- оставлена без движения;
- возвращена;
- принята.

Без движения апелляционная жалоба оставляется в случае, если:

- она не соответствуют предъявляемым требованиям;
- она не оплачена госпошлиной, если это обязательно.

Апелляционная жалоба подлежит возврату в случае, если:

- в установленный срок не выполнены указания мирового судьи, содержащиеся в определении суда об оставлении апелляционной жалобы без движения;
- истек срок обжалования, если в жалобе не содержится просьбы о восстановлении срока или в его восстановлении отказано;
- имеется просьба самого подателя о ее возврате, если дело еще не направлено в районный суд.

Приняв апелляционную жалобу, мировой судья направляет участвующим в деле лицам копии жалобы, представления и приложенных к ним документов.

Лица, участвующие в деле, вправе представить мировому судье письменные возражения на апелляционную жалобу с приложением документов, подтверждающих эти возражения, в копиях по числу лиц, участвующих в деле. По истечении срока обжалования направить дело с апелляционной жалобой, представлением и поступившими возражениями в районный суд. До истечения срока обжалования дело не может быть направлено в районный суд (п. 3 ст. 325 ГПК РФ).

Апелляционное производство возбуждается с момента поступления в районный суд дела с апелляционной жалобой и приложенными документами.

Суд, принявший апелляционную жалобу, назначает день судебного заседания, время и место рассмотрения дела и извещает об этом всех лиц, участвующих в деле.

В апелляционной инстанции дело рассматривается районным судьей единолично.

В апелляционной инстанции действуют те же правила производства, что и в суде первой инстанции, но с некоторыми особенностями.

Судья районного суда, рассматривающий апелляционную жалобу и являясь судом второй инстанции, не просто заново рассматривает и разрешает дело. Он проверяет деятельность мирового судьи, законность и обоснованность решения, вынесенного мировым судьей.

Оценке подлежат не только имеющиеся в деле материалы и установленные факты, но и вновь представленные доказательства и факты.

На этой стадии процесса лица, участвующие в деле, обладают всеми ранее описанными правами и несут все те же обязанности. Так, они по-прежнему могут представлять новые доказательства, а также просить суд в содействии в получении доказательств. Суд вправе:

- повторно допрашивать свидетелей, экспертов и т. д.;
- назначать новые экспертизы. До принятия решения районным судом податель аппеляционной жалобы, может от нее отказаться (в письменной форме).

Глава 39 ГПК РФ «Апелляционное производство по обжалованию решений и определений мировых судей» прямо не указывает на возможность отказа от иска и заключения мирового соглашения. Представляется, что такая возможность все-таки есть, поскольку:

- апелляционная жалоба рассматривается по правилам производства в суде первой инстанции, а отказ от иска и заключение мирового соглашения возможны в любое время до принятия судебного решения;
- суд апелляционной инстанции вправе прекратить производство по делу (абз. 4 ст. 328 ГПК РФ), что возможно в том числе и при отказе истца от иска и заключении сторонами мирового соглашения (абз. 4, 5 ст. 220 ГПК РФ).

Само заседание проходит в таком же порядке, что и в первой инстанции.

Районный суд может оставить решение мирового судьи без изменения, а жалобу — без удовлетворения. Это происходит, если суд признает, что решение является законным и обоснованным. Суд выносит определение, в котором указывает мотивы, по которым доводы

жалобы, представления признаны неправильными и не являющимися основанием для отмены решения мирового судьи.

Другой вариант: районный суд изменяет решение мирового судьи или отменяет его и принимает новое решение. Это происходит в том случае, если будет признано, что решение мирового судьи является незаконным и необоснованным.

По каким основаниям может быть отменено решение суда? Очевидно, что правильное по существу решение не может быть отменено из-за несоблюдения формальностей.

Основания для изменения или отмены решения мирового судьи следующие:

- неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела, т. е. исследовал обстоятельства, не имеющие значение для дела или, наоборот, не исследовал обстоятельства, которые имели значение для дела;
- не доказаны обстоятельства, имеющие значение для дела, т. е. доказательства не соответствовали требованиям закона о допустимости и относимости, но решение вынесено на их основе;
- выводы суда не соответствуют обстоятельствам дела;
- нарушены или неправильно применены нормы материального права (например, Гражданского или иного кодекса РФ) или нормы процессуального права (т. е. ГПК РФ).

Считается, что суд допустил нарушение или неправильно применил нормы материального права, если он:

- не применил закон, подлежащий применению;
- применил закон, не подлежащий применению;
- неправильно истолковал закон.

Нарушение норм процессуального права может являться основанием для отмены судебного решения только в том случае, если это нарушение или неправильное применение привело или могло привести к неправильному разрешению дела.

И независимо от доводов жалобы решение подлежит отмене, если:

- дело рассмотрено судом в незаконном составе;
- дело рассмотрено судом в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных о времени и месте судебного заседания;
- при рассмотрении дела были нарушены правила о языке, на котором ведется судебное производство;
- суд разрешил вопрос о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;

- решение суда не подписано судьей или кем-либо из судей либо решение суда подписано не тем судьей или не теми судьями, которые указаны в решении суда;
- решение суда принято не теми судьями, которые входили в состав суда, рассматривавшего дело;
- в деле отсутствует протокол судебного заседания;
- при принятии решения суда были нарушены правила о тайне совещания судей.

Еще один вариант: районный суд отменяет решение мирового судьи полностью или в части и прекращает судебное производство либо оставляет заявление без рассмотрения.

Принятое решение оформляется апелляционным решением или определением.

Апелляционное решение выносится, если судья изменил решение мирового судьи или отменил его и вынес новое решение по делу на основе исследования как имеющихся в деле материалов, так и представленных дополнительно.

Апелляционное определение выносится, если:

- решение мирового судьи оставлено без изменения;
- решение отменено полностью или частично, производство по делу прекращается или заявление оставляется без рассмотрения.

И наконец, самое важное: решения и определения апелляционной инстанции вступают в законную силу со дня их принятия и кассационному обжалованию не подлежат (ст. 329 ГПК РФ).

Постановление суда апелляционной инстанции может быть обжаловано в порядке надзора, а также пересмотрено по вновь открывшимся обстоятельствам. Это относится и к решениям, определениям мирового судьи (в том числе не проверенным в апелляционном порядке).

ОБЖАЛУЕМ СУДЕБНЫЕ АКТЫ: КАССАЦИЯ

Кассационный суд — это суд вышестоящий. Так:

- решения районных судов обжалуются в порядке кассации в верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области, суд автономного округа;

- решения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, — в Верховный Суд РФ;
- решения Судебной коллегии по гражданским делам — в Кассационную коллегию Верховного Суда РФ.

В кассационном порядке могут рассматриваться любые судебные постановления нижестоящих судов, за исключением решений мировых судей.

Кассационная жалоба подается в течение десяти дней со дня принятия решения судом в окончательной форме.

Рассматривая дело в порядке кассации, суд вправе в полном объеме проверить решение нижестоящего суда.

Как правило, новые доказательства не принимаются и не рассматриваются. Однако кассационный суд оценивает имеющиеся в деле, а также дополнительно представленные доказательства, если признает, что они не могли быть представлены стороной в суд первой инстанции (ст. 347 ГПК РФ).

Суд кассационной инстанции вправе:

- принимать новые, совершенно самостоятельные решения;
- проверять не только законность, но и обоснованность судебных постановлений нижестоящих судов.

Правом подачи кассационной жалобы обладают:

- лица, участвующие в деле (подают кассационную жалобу);
- прокурор, участвующий в деле (подает кассационное представление).

Право кассационного обжалования принадлежит также и лицам, не привлеченным к участию в деле, но о правах и обязанностях которых суд первой инстанции принял решение.

В порядке кассации обжалуются:

- судебные решения и определения всех судов первой инстанции, за исключением решений и определений мировых судей (которые пересматриваются в порядке апелляционного и надзорного производства);
- отдельная часть решения, не вступившего в законную силу.

Кассационное производство начинается с подачи кассационной жалобы (для прокурора — представления). Жалоба подается через суд первой инстанции, принявший решение, в течение 10 дней со дня принятия решения в окончательной форме (решение считается принятым в окончательной форме, когда составлена его мотивировочная часть).

Размер госпошлины — 50% от размера пошлины, уплаченной при подаче искового заявления (подп. 9 п. 1 ст. 333.19 НК РФ).

Кассационная жалоба должна содержать следующие обязательные реквизиты:

- наименование суда (кассационного, не районного), в который адресуется жалоба;
- наименование лица, подающего жалобу, место его жительства или местонахождение;
- указание на решение суда, которое обжалуется;
- требования лица, подающего жалобу, а также основания, по которым они считают решение суда неправильным;
- перечень прилагаемых к жалобе доказательств.

Кассационная жалоба подписывается лицом, подающим жалобу, или его представителем (в этом случае прилагается доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочие представителя).

К кассационной жалобе прилагаются:

- документ об оплате госпошлины — если она подлежит оплате;
- копии кассационной жалобы по числу лиц, участвующих в деле;
- копии приложенных к жалобе письменных доказательств по числу лиц, участвующих в деле.

Представление новых доказательств возможно, но лицо, подающее кассационную жалобу, должно доказать, что представить эти доказательства в суд первой инстанции было невозможно.

Получив кассационную жалобу, судья проверяет наличие оснований для возвращения жалобы и оставления ее без движения.

При подаче кассационной жалобы, не соответствующий формальным требованиям (нарушены требования к содержанию документа — ст. 339, не представлены необходимые копии — ст. 340 ГПК РФ), а также при подаче жалобы, не оплаченной государственной пошлиной, судья выносит определение, на основании которого оставляет жалобу без движения и назначает срок для исправления недостатков.

Уже в процессе кассационного рассмотрения может выясниться, что сторона не оплатила либо не доплатила госпошлину. На стадии кассации снять дело с рассмотрения нельзя (ГПК РФ не предоставляет суду кассационной инстанции такого права). Суд рассматривает дело и решает вопрос о довзыскании или взыскании госпошлины уже в кассационном определении (см. Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за III квартал 2003 г.).

Если податель кассационной жалобы в установленный срок выполнит указания, содержащиеся в определении суда, то жалоба считается поданной в день первоначального поступления в суд.

Установлены следующие основания для возврата кассационной жалобы:

- невыполнение в установленный срок указаний судьи, содержащихся в определении об оставлении жалобы без движения;
- истечение срока обжалования, если в жалобе не содержится просьба о восстановлении срока или в его восстановлении отказано;
- если об этом попросило лицо, подавшее жалобу, если дело еще не направлено в суд кассационной инстанции.

Возврат кассационной жалобы оформляется определением суда первой инстанции, которое может быть обжаловано в вышестоящий суд.

Если нет оснований для возвращения или оставления жалобы без движения, а сама она отвечает всем законным требованиям, то судья районного суда обязан совершить следующие действия:

- не позднее следующего дня после дня ее получения направить лицам, участвующим в деле, копию жалобы и приложенных к ней письменных доказательств;
- известить лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения жалобы в кассационном порядке в верховном суде республики, краевом, областном суде, суде города федерального значения, суде автономной области, суде автономного округа. О дне рассмотрения жалобы в Верховном Суде РФ лица, участвующие в деле, извещаются Верховным Судом РФ;
- по истечении срока, установленного для кассационного обжалования, направить дело в суд кассационной инстанции.

Получив копии кассационной жалобы, лица, участвующие в деле, вправе представить свои письменные возражения. Необходимо приложить документы, подтверждающие эти возражения. Возражения относительно кассационной жалобы и приложенных документов должны быть поданы с копиями по числу лиц, участвующих в деле.

До истечения срока, установленного для кассационного обжалования, дело не может быть истребовано из суда. Лица, участвующие в деле, вправе знакомиться в суде с материалами дела, кассационными жалобой и возражениями относительно нее.

Статья 345 ГПК РФ предусматривает право подателя кассационной жалобы отказаться от нее (в письменной форме, до принятия судебного постановления в форме кассационного определения), ст. 346

ГПК РФ — право истца отказаться от иска или сторон — заключить мировое соглашение.

Если кассационная жалоба, поданная в установленный срок (или после восстановления пропущенного срока), поступила в суд кассационной инстанции после рассмотрения дела по другой жалобе, то суд обязан принять их к своему производству.

Дела в кассационной инстанции рассматриваются коллегиально, тремя судьями — председательствующим и двумя судьями (п. 4 ст. 7 ГПК РФ).

Сроки следующие:

- верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области, суд автономного округа должны рассмотреть поступившее по кассационной жалобе дело не позднее чем в течение месяца со дня его поступления;
- Верховный Суд РФ должен рассмотреть поступившее по кассационной жалобе дело не позднее чем в течение двух месяцев со дня его поступления;
- кассационная жалоба по делу о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ, поступившие на рассмотрение в суд кассационной инстанции в период избирательной кампании, кампании референдума до дня голосования, рассматривается судом в течение пяти дней со дня их поступления;
- кассационная жалоба на решение по делу об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов), об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов), поступившие в суд кассационной инстанции в период избирательной кампании, кампании референдума до дня голосования, рассматриваются судом не позднее дня голосования.

Законом могут быть установлены сокращенные сроки рассмотрения жалоб по отдельным категориям дел.

Рассмотрение кассационной жалобы происходит следующим образом.

Председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению, по чьей кассационной жалобе и на решение какого суда. Он выясняет, кто из лиц, участвующих в деле, их представителей явился. Далее он устанавливает личность явившихся, проверяет полномочия должностных лиц и их представителей.

Объявляется состав суда, разъясняется возможность заявлять отводы, выясняется, имеются ли отводы и (или) самоотводы.

Лицам, участвующим в деле, разъясняются их права и обязанности, выясняется, имеются ли ходатайства. Заявленные ходатайства разрешаются судом после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле.

Далее начинается рассмотрение жалобы по существу. Дело докладывает председательствующий или один из судей.

Докладчик излагает:

- обстоятельства дела;
- содержание решения суда первой инстанции;
- доводы кассационной жалобы и поступивших возражений;
- содержание представленных в суд новых доказательств;
- иные данные, которые необходимо рассмотреть для проверки решения суда.

Далее заслушиваются объяснения лиц, участвующих в деле, и их представителей.

Первым выступает лицо, подавшее кассационную жалобу, или его представитель (или прокурор, если им принесено кассационное представление). Если решение суда обжалуется обеими сторонами, то первым выступает истец. После этого оглашаются имеющиеся в деле доказательства, а также исследуются вновь представленные доказательства (если будет признано, что они не могли быть представлены стороной в суд первой инстанции). Принятие новых доказательств оформляется определением.

Стороны могут ходатайствовать о вызове и допросе дополнительных свидетелей, а также об истребовании других доказательств, в исследовании которых им было отказано судом первой инстанции. Исследование доказательств проводится в том же порядке, что и в суде первой инстанции. Судебные прения для кассационной инстанции — не обязательный этап, их может не быть (проводятся, если судом кассационной инстанции исследовались новые доказательства).

Во время всего процесса истец вправе отказаться от иска, а стороны — заключить мировое соглашение. Отказ от иска или желание заключить мировое соглашение должны быть выражены в письменной форме до того, как суд удалится в совещательную комнату. Порядок и последствия рассмотрения заявления истца об отказе от иска или заявления сторон о заключении мирового соглашения определяются по тем же правилам, что и на первой инстанции.

Суд кассационной инстанции наделен следующими полномочиями:

- оставить решение суда первой инстанции без изменения, а кассационную жалобу без удовлетворения;
- отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции в том же или ином составе судей, если нарушения, допущенные судом первой инстанции, не могут быть исправлены судом кассационной инстанции;
- изменить или отменить решение суда первой инстанции и принять новое решение, не передавая дело на новое рассмотрение, если обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся и дополнительно представленных доказательств;
- отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения.

Основания для изменения или отмены:

- неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела;
- обстоятельства, которые суд посчитал установленными, на самом деле не доказаны;
- выводы суда, изложенные в решении, не соответствуют обстоятельствам дела;
- нарушены или неправильно применены нормы материального права, например:
  - суд не применил закон, подлежащий применению;
  - суд применил закон, не подлежащий применению;
  - суд неправильно истолковал закон;
- нарушены или неправильно применены нормы процессуального права.

Также действуют общие основания для отмены решения независимо от доводов жалобы:

- дело рассмотрено судом в незаконном составе;
- дело рассмотрено судом в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных о времени и месте судебного заседания;
- при рассмотрении дела были нарушены правила о языке, на котором ведется судебное производство;

- суд разрешил вопрос о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;
- решение суда не подписано судьей или кем-либо из судей либо решение суда подписано не тем судьей или не теми судьями, которые указаны в решении суда;
- решение суда принято не теми судьями, которые входили в состав суда, рассматривавшего дело;
- в деле отсутствует протокол судебного заседания;
- при принятии решения суда были нарушены правила о тайне совещания судей.

Кассационное определение так же, как и судебное решение, принимается в совещательной комнате, и точно так же делится на четыре части (вводная, описательная, мотивировочная и резолютивная).

В вводной части указывается служебная информация (дата и место вынесения определения, наименование суда, вынесшего определение, состав суда, лицо, подавшее кассационную жалобу).

В описательной части излагается краткое содержание обжалуемого решения суда первой инстанции, кассационной жалобы, представленных доказательств, объяснений лиц, участвующих в рассмотрении дела в суде кассационной инстанции.

В мотивировочной части перечисляются мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, со ссылкой на законы, которыми суд руководствовался.

В резолютивной части излагаются выводы суда по результатам рассмотрения кассационной жалобы.

В этом же определении решается вопрос о распределении или перераспределении судебных расходов.

При отмене решения суда полностью или в части и передаче дела на новое рассмотрение суд обязан указать действия, которые должен совершить суд первой инстанции при новом рассмотрении дела.

Если дело передается на новое рассмотрение, в резолютивной части указывается, в какой именно суд передается дело и в каком составе оно должно быть рассмотрено.

В случае отмены решения суда первой инстанции и передачи дела на новое рассмотрение для суда, который будет вновь рассматривать дело, являются обязательными указания, касающиеся необходимости совершения процессуальных действий, изложенные в определении суда кассационной инстанции.

Однако суд кассационной инстанции не вправе предрешать вопросы:

- о достоверности или недостоверности того или иного доказательства;
- о преимуществе одних доказательств перед другими;
- о том, какое решение суда должно быть принято при новом рассмотрении дела.

В случае частичной отмены отмечается, в какой именно части решение отменяется, а в какой — остается без изменения.

Если отменяется решение, которое уже полностью или частично приведено в исполнение, то в резолютивной части указывается о повороте исполнения или о передаче данного вопроса на разрешение суда первой инстанции.

Кассационное определение вступает в законную силу с момента его вынесения и может быть обжаловано только в порядке надзора.

ОБЖАЛУЕМ СУДЕБНЫЕ АКТЫ: ЧАСТНЫЕ ЖАЛОБЫ

Определение мирового судьи может быть обжаловано в районный суд сторонами и другими лицами, участвующими в деле, отдельно от решения суда путем подачи частной жалобы в случае, если:

- это предусмотрено ГК РФ;
- определение мирового судьи исключает возможность дальнейшего движения дела.

На остальные определения мирового судьи частные жалобы не подаются. Возражения относительно этих определений могут быть включены в апелляционную жалобу.

Частная жалоба на определение мирового судьи подается в течение десяти дней со дня вынесения этого определения.

Подача и рассмотрение частной жалобы происходит в том же порядке, что и обжалование решения мирового судьи. Районный суд, рассмотрев частную жалобу, вправе:

- оставить определение мирового судьи без изменения, а жалобу — без удовлетворения;
- отменить определение мирового судьи полностью или в части и разрешить вопрос по существу.

Определение суда апелляционной инстанции, вынесенное по частной жалобе, вступает в законную силу со дня его вынесения (ст. 335 ГПК РФ).

Определения суда первой инстанции (за исключением определений мировых судей), могут быть обжалованы в суд кассационной ин-

станции отдельно от решения суда путем подачи частной жалобы сторонами и другими лицами, участвующими в деле, в двух случаях:

- это прямо предусмотрено ГПК РФ или
- определение суда исключает возможность дальнейшего движения дела.

Путем подачи частной жалобы возможно обжаловать:

- передачу дела в другой суд или отказ в передаче дела в другой суд (п. 3 ст. 33 ГПК РФ);
- признание лиц, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора, третьим лицом или отказе в признании его третьим лицом (абз. 2 п. 1 ст. 42 ГПК РФ);
- замену или отказ в замене правопреемника (п. 3 ст. 44 ГПК РФ);
- отказ в обеспечении доказательств (п. 2 ст. 65 ГПК РФ);
- порядок распоряжения вещественными доказательствами, установленный определением суда (п. 4 ст. 76 ГПК РФ);
- порядок возврата носителей аудио- и видеозаписей, установленный определением суда (абз. 2 п. 2 ст. 78 ГПК РФ);
- определение суда по вопросам, связанным с судебными расходами (ст. 104 ГПК РФ);
- определение суда об отказе сложить судебный штраф или уменьшить его (ст. 106 ГПК РФ);
- определение суда о восстановлении или об отказе в восстановлении пропущенного процессуального срока (ст. 112 ГПК РФ);
- определение об обеспечении иска (ст. 145 ГПК РФ);
- определение о разъяснении решения суда (ст. 202 ГПК РФ);
- отсрочку или рассрочку исполнения решения суда, об изменении способа и порядка его исполнения (ст. 203 ГПК РФ);
- индексацию присужденных денежных сумм (ст. 208 ГПК РФ);
- немедленное исполнение решения суда (ст. 212 ГПК РФ) и т. д.

Также частные жалобы подаются на определения:

- об отказе в принятии заявления;
- о возвращении искового заявления;
- об оставлении искового заявления без движения;
- о приостановлении, прекращении производства по делу;
- об оставлении заявления без рассмотрения.

Эти определения, как видно, исключают возможность дальнейшего движения дела.

Суд кассационной инстанции, рассмотрев частную жалобу, имеет право:

- оставить определение суда первой инстанции без изменения, а жалобу без удовлетворения;

- отменить определение суда и передать вопрос на новое рассмотрение в суд первой инстанции;
- отменить определение суда полностью или в части и разрешить вопрос по существу.

Определение суда кассационной инстанции по частной жалобе вступает в законную силу со дня его вынесения.

ПЕРЕСМОТР РЕШЕНИЙ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ

Решения, вступившие в законную силу, также могут быть пересмотрены:

- в порядке надзора;
- по вновь открывшимся обстоятельствам.

В порядке надзора могут быть рассмотрены решения и определения всех судов Российской Федерации, за исключением Президиума Верховного Суда РФ.

Право на обращение в суд надзорной инстанции принадлежит:

- лицам, участвующим в деле;
- иным лицам, чьи права и законные интересы нарушены судебными постановлениями (ст. 376 ГПК РФ).

Судебные постановления могут быть обжалованы в суд надзорной инстанции в течение шести месяцев со дня их вступления в законную силу. Необходимым условием для подачи надзорной жалобы выступает то, что податель ее исчерпал иные установленные законом способы обжалования судебного постановления до дня его вступления в законную силу.

Если срок для подачи жалобы был пропущен, то суд, при наличии уважительных причин, может его восстановить.

Начало течения этого срока определяется с момента вступления обжалуемого судебного постановления в законную силу.

В отличие от апелляционной и кассационной надзорная жалоба подается непосредственно в суд надзорной инстанции.

В президиум верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа подаются надзорные жалобы:

- на кассационные определения:
  - верховных судов республик;
  - краевых, областных судов;
  - судов городов федерального значения;

– суда автономной области;
– судов автономных округов;

- на апелляционные решения и определения районных судов;
- на вступившие в законную силу судебные приказы, решения и определения районных судов и мировых судей.

В президиум окружного (флотского) военного суда подаются надзорные жалобы:

- на кассационные определения окружных (флотских) военных судов;
- на вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов.

В Судебную коллегию по гражданским делам Верховного Суда РФ подаются надзорные жалобы:

- на постановления президиумов верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов;
- на кассационные определения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов;
- на вступившие в законную силу решения и определения районных судов, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения и определения были обжалованы в президиум соответственно верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа.

В Военную коллегию Верховного Суда РФ подаются надзорные жалобы:

- на постановления президиумов окружных (флотских) военных судов;
- на кассационные определения окружных (флотских) военных судов;
- на вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов, если указанные судебные постановления были обжалованы в президиум окружного (флотского) военного суда.

В Президиум Верховного Суда РФ подаются надзорные жалобы:

- на вступившие в законную силу решения и определения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, принятые ими по первой инстанции, если ука-

занные решения и определения были предметом кассационного рассмотрения в Верховном Суде РФ;

- на вступившие в законную силу решения и определения окружных (флотских) военных судов, если указанные решения и определения были предметом кассационного рассмотрения в Верховном Суде РФ;
- на вступившие в законную силу решения и определения Верховного Суда РФ, принятые им по первой инстанции;
- на определения Кассационной коллегии Верховного Суда РФ;
- на определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, вынесенные ею в кассационном порядке;
- на определения Военной коллегии Верховного Суда РФ, вынесенные ею в кассационном порядке.

С представлениями о пересмотре вступивших в законную силу решений, определений судов и постановлений президиумов судов надзорной инстанции в Российской Федерации вправе обращаться:

- Генеральный прокурор РФ и его заместители — в любой суд надзорной инстанции;
- прокурор республики, края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа, военного округа (флота) — соответственно в президиум верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда.

В надзорной жалобе указываются:

- полное наименование суда надзорной инстанции (Президиум Верховного Суда РФ, Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ и т. д.);
- наименование лица, подавшего жалобу с указанием местожительства и процессуального положения в данном деле. Также указывается информация и по другим лицам, участвующим в деле, и их адреса;
- суды, рассматривавшие дело по первой, апелляционной, кассационной или надзорной инстанции и содержание принятых ими решений.

Податель жалобы должен:

- указать на решение или определение суда, которые обжалуются;
- подробно описать допущенные судом существенные нарушения закона;
- сформулировать свою просьбу.

Основаниями для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора являются существенные нарушения норм материального или процессуального права.

Если податель жалобы не принимал участия в деле, то он должен указать, какие права и законные интересы нарушены вступившим в законную силу судебным постановлением.

Если надзорная жалоба ранее подавались в надзорную инстанцию, то в ней должно быть указано на принятое решение суда.

Жалоба должна быть подписана. Если она подается через представителя, то должен быть приложен соответствующий документ, подтверждающий его полномочия.

К надзорной жалобе прикладываются заверенные соответствующим судом копии принятых по делу судебных постановлений — по числу лиц, участвующих в деле.

Решение о возбуждении надзорного производства принимает судья, которому передана на рассмотрение жалоба.

Надзорная жалоба возвращается судьей без рассмотрения по существу, если:

- она не отвечает установленным требованиям (по содержанию, по форме, по прилагаемым документам и т. п.);
- надзорная жалоба подана лицом, не имеющим права на обращение в суд надзорной инстанции;
- пропущен срок обжалования судебного постановления в порядке надзора и к надзорной жалобе не приложено вступившее в законную силу определение суда о восстановлении этого срока;
- поступила просьба о возвращении или об отзыве надзорной жалобы;
- надзорная жалоба подана с нарушением правил подсудности (см. выше).

Надзорная жалоба должна быть возвращена в течение десяти дней со дня ее поступления в суд надзорной инстанции.

Согласно ст. 380[1] ГПК РФ надзорная жалоба изучается:

- в президиуме верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда — председателем или заместителем председателя соответствующего суда либо по их поручению судьей данного суда;
- в Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, Военной коллегии Верховного Суда РФ, Президиуме Верховного Суда РФ — судьей Верховного Суда РФ.

Судьи, рассматривающие надзорную жалобу, своим определением вправе:

- отказать в передаче надзорной жалобы для рассмотрения в судебном заседании надзорной инстанции, если отсутствуют основания для пересмотра. При этом жалоба и копии судебных постановлений остаются в суде надзорной инстанции;
- передать надзорную жалобу с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции (ст. 381 ГПК РФ).

Если судья рассматривал надзорную жалобу по материалам истребованного дела, то он вправе решить вопрос о приостановлении исполнения решения суда до окончания производства в суде надзорной инстанции (при наличии об этом просьбы заинтересованного лица).

Председатель Верховного Суда РФ, его заместитель вправе не согласиться с определением судьи Верховного Суда РФ об отказе в передаче жалобы в суд надзорной инстанции и вынести определение о его отмене и передаче надзорной жалобы с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции.

В суде надзорной инстанции (за исключением Верховного Суда РФ), надзорная жалоба рассматривается:

- не более чем один месяц, если дело не было истребовано;
- не более чем два месяца, если дело было истребовано (не считая периода времени со дня истребования дела до дня его поступления в суд надзорной инстанции).

В Верховном Суде РФ надзорная жалоба рассматривается:

- не более чем два месяца, если дело не было истребовано;
- не более чем три месяца (если дело было истребовано, не считая периода времени со дня истребования дела до дня его поступления в Верховный Суд РФ).

Председатель Верховного Суда РФ или его заместитель в случае истребования дела (с учетом его сложности) могут продлить срок, но не более чем на два месяца.

Об отказе в передаче надзорной жалобы для рассмотрения в судебном заседании надзорной инстанции выносится мотивированное определение, в котором содержатся:

- дата и место его вынесения;
- фамилия и инициалы судьи, который вынес определение;
- наименование лица, подавшего надзорную жалобу;
- все судебные постановления, которые обжалуются;
- четкие мотивы отказа.

Если судья надзорной инстанции установит основания для отмены судебного акта в порядке надзора, то он выносит мотивированное определение о передаче надзорной жалобы для рассмотрения в суде надзорной инстанции.

Определение о передаче надзорной жалобы с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции должно содержать:

- дату и место вынесения определения;
- фамилию и инициалы судьи, вынесшего определение;
- наименование суда надзорной инстанции, в который передается дело для рассмотрения по существу;
- наименование лица, подавшего надзорную жалобу;
- указание на судебные постановления, которые обжалуются;
- изложение содержания дела, по которому приняты судебные постановления;
- мотивированное изложение оснований для передачи надзорной жалобы с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции;
- предложения судьи, вынесшего определение.

После этого судья вместе с вынесенным определением и материалами дела направляет надзорную жалобу в суд надзорной инстанции.

Лиц, участвующих в деле, извещают:

- о передаче дела для рассмотрения в суд надзорной инстанции;
- о сроках и порядке рассмотрения дела в суде надзорной инстанции;
- о вынесении определения или постановления суда надзорной инстанции.

Время рассмотрения дела назначается с учетом того, чтобы эти лица имели возможность явиться в суд на заседание.

Поскольку правом обжалования судебных постановлений в порядке надзора наделены не только лица, участвующие в деле, но и иные лица, если их права и законные интересы нарушены судебными постановлениями, то суд надзорной инстанции также обязан известить их о времени и месте судебного разбирательства.

Неявка лиц, участвующих в деле, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного разбирательства, не является препятствием для рассмотрения дела судом надзорной инстанции.

Рассмотрение начинается докладом дела председателем суда, его заместителем или по их поручению иным членом президиума либо ранее не участвовавшим в рассмотрении дела другим судьей этого суда.

В Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, Военной коллегии Верховного Суда РФ дело докладывается одним из судей коллегии.

В судебном заседании принимают участие:

- лица, участвующие в деле;
- их представители;
- иные лица, подавшие надзорную жалобу, если их права и законные интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым судебным постановлением.

Если прокурор является лицом, участвующим в рассмотрении дела, то участвуют:

- прокурор субъекта РФ, окружного (флотского) военного суда — в заседании президиума суда субъекта РФ;
- Генеральный прокурор РФ или его заместитель в Президиуме Верховного Суда РФ — в Президиуме Верховного Суда РФ;
- должностное лицо органов прокуратуры по поручению Генерального прокурора РФ — в Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ и Военной коллегии Верховного Суда РФ.

Докладчик излагает обстоятельства дела, содержание судебных постановлений, принятых по делу, мотивы надзорной жалобы и определения суда о передаче жалобы (представления) в суд надзорной инстанции.

Судьи могут задавать докладчику вопросы.

Лица, участвующие в деле, и иные лица, если они явились в судебное заседание, вправе дать объяснения по делу. Первым дает объяснение лицо, подавшее надзорную жалобу.

По результатам рассмотрения дела президиум суда надзорной инстанции принимает постановление, а Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ и Военная коллегия Верховного Суда РФ выносят определения.

При рассмотрении дела в порядке надзора все вопросы решаются большинством голосов. При равном количестве голосов, поданных за пересмотр дела в порядке надзора и против его пересмотра, надзорная жалоба считается отклоненной. О принятых судом надзорной инстанции определениях (постановлениях) сообщается лицам, участвующим в деле.

На данной стадии суд не исследует новые доказательства.

По результатам рассмотрения дела суд надзорной инстанции вправе:

- оставить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции без изменения, надзорную жалобу о пересмотре дела в порядке надзора — без удовлетворения;
- отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение;
- отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции полностью либо в части и оставить заявление без рассмотрения либо прекратить производство по делу;
- оставить в силе одно из принятых по делу судебных постановлений;
- отменить либо изменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции и принять новое судебное постановление, не передавая дело для нового рассмотрения, если допущена ошибка в применении и толковании норм материального права;
- оставить надзорную жалобу без рассмотрения по существу.

При рассмотрении дела в надзорном порядке проверяется правильность применения и толкования норм материального и процессуального права судами, рассматривавшими дело, в пределах доводов надзорной жалобы.

В интересах законности суд надзорной инстанции вправе выйти за пределы доводов надзорной жалобы, но он не вправе проверять законность судебных постановлений:

- в той части, в которой они не обжалуются;
- которые не обжалуются.

Указания вышестоящего суда о толковании закона является обязательным для суда, вновь рассматривающего дело.

Определение или постановление суда надзорной инстанции вступают в законную силу со дня их принятия (ст. 391 ГПК РФ).

Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам имеет следующие особенности.

Вновь открывшееся обстоятельство — это такой юридический факт, с которым закон связывает возникновение, изменение либо прекращение правоотношений.

Вот обязательные признаки такого обстоятельства:

- оно имеет существенное значение для дела и способно повлиять на вынесенное судом решение;
- на момент вынесения решения оно существовало;

- суд не знал об этом обстоятельстве и не мог учесть его при вынесении решения.

Основания пересмотра судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам таковы:

- имеются существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;
- имели место заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо ложный неправильный перевод, фальсификация доказательств, которые повлекли за собой принятие незаконного или необоснованного решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции. Причем это должно быть установлено вступившим в законную силу приговором суда;
- при рассмотрении и разрешении данного дела одной из сторон (иным лицом, участвующим в деле, представителем) или судьей было совершено преступление, причем этот факт установлен вступившим в законную силу приговором суда;
- отменены решение, приговор, определение суда или постановление государственного органа или органа местного самоуправления, послужившие основанием для принятия решения, определения суда или постановления президиума суда надзорной инстанции;
- Конституционный Суд РФ признал не соответствующим Конституции РФ закон, примененный в этом деле, в связи с принятием решения, к которому заявитель обращался в Конституционный Суд РФ.

Примечательно, что АПК РФ предусматривает в качестве основания для пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам установленное Европейским Судом по правам человека нарушение положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении арбитражным судом конкретного дела, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в Европейский Суд по правам человека (п. 7 ст. 311).

ГПК РФ, как видим, такого основания не содержит, но Конституционный Суд РФ в постановлении от 26 февраля 2010 г. № 4-П указал, что суд общей юрисдикции не вправе отказывать гражданам в пересмотре судебных актов по делу, в котором Европейский Суд по правам человека установил нарушения Конвенции о защите прав человека и основных свобод. Конституционный Суд констатировал необходимость законодательно закрепить механизм исполнения окончательных постановлений ЕС, который позволит обеспечить

адекватное восстановление нарушенных прав, и обязал законодателя внести соответствующие изменения в ГПК РФ.

Право возбуждения производства по вновь открывшимся обстоятельствам предоставлено сторонам, прокурору, другим лицам, участвующим в деле, и их преемникам.

Заявление или представление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам подается в суд, вынесший решение (определение, постановление).

Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений судов апелляционной, кассационной или надзорной инстанции, на основании которых изменено решение суда первой инстанции или принято новое решение, производится судом, изменившим решение суда или принявшим новое решение.

Вопрос о пересмотре решения может ставиться в течение трех месяцев со дня обнаружения вновь открывшихся обстоятельств, причем срок подачи такого заявления исчисляется:

- со дня открытия существенных для дела обстоятельств;
- со дня вступления в законную силу приговора по уголовному делу;
- со дня вступления в законную силу решения, приговора, определения суда, которые отменяют ранее вынесенные решение, приговор, определение суда либо постановление государственного органа или органа местного самоуправления, на которых было основано пересматриваемое решение, определение суда, либо со дня принятия государственным органом или органом местного самоуправления нового постановления, на котором было основано пересматриваемое решение, определение суда;
- со дня вступления в силу соответствующего решения Конституционного Суда РФ.

В заявлении о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся обстоятельствам указывается:

- наименование суда, в который подается соответствующее заявление;
- наименование лица, обращающегося в суд с заявлением о пересмотре постановления по вновь открывшимся обстоятельствам;
- указание акта, подлежащего пересмотру по вновь открывшимся обстоятельствам;
- основание пересмотра судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам;

- доказательства, подтверждающие наличие вновь открывшихся обстоятельств.

Судья истребует производство по делу, извещает заявителя и других участвующих в деле лиц о времени и месте заседания, принимает меры к получению необходимых доказательств.

Приступая к судебному разбирательству по делу о пересмотре решения, определения или постановления по вновь открывшимся обстоятельствам, суд явку заявителя и других лиц, участвующих в деле, проверяет, а также факт их надлежащего извещения о времени и месте слушания дела. Неявка лиц, участвующих в деле, не препятствует рассмотрению заявления, если они были извещены надлежащим образом.

Заявление по общему правилу рассматривается в открытом судебном заседании. В случаях, когда по обстоятельствам дела открытое разбирательство будет противоречить интересам охраны тайны (государственной, служебной, тайны частной жизни и др.), суд выносит определение о рассмотрении вопроса в закрытом судебном заседании.

Суд выясняет факт наличия вновь открывшегося обстоятельства, а потом разрешает вопрос об их влиянии на правильность вынесенного постановления.

Рассмотрев заявление о пересмотре, суд выносит мотивированное определение, которым либо удовлетворяет заявленное ходатайство о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам и отменяет судебное постановление, либо отказывает в пересмотре.

На основании определения суда об отмене (по вновь открывшимся обстоятельствам) вступившего в законную силу судебного постановления дело возвращается в ту стадию процесса, в которой было вынесено отмененное судебное постановление. Вновь вынесенное решение может быть обжаловано на общих основаниях.

Часть 3
ДОКАЗАТЕЛЬСТВА И ДОКАЗЫВАНИЕ: УЯСНЯЕМ ГЛАВНОЕ

Суд, рассматривая дело и вынося решение, устанавливает и восстанавливает не объективную истину (что невозможно). Он устанавливает истину **судебную** и **доказанную.**

Доказыванием в судебном процессе называется деятельность суда и лиц, участвующих в деле, направленная на выяснение и установление истинности фактов, имеющих значение для разрешения спора.

Сначала определяется круг обстоятельств, которые должны быть доказаны. Доказательства выявляются, собираются, исследуются и оцениваются.

Закон устанавливает

- общие требования к доказательствам и доказыванию;
- специальные требования, которые применимы лишь к определенным категориям дел.

КТО И КАК ОПРЕДЕЛЯЕТ, ЧТО ДОКАЗЫВАТЬ

Еще до возбуждения гражданского дела в суде будущий истец должен определить обстоятельства, которые будет доказывать, оценить наличие или отсутствие у него доказательств.

Требуется определить обстоятельства, которые должны быть доказаны. Сначала должен быть установлен предмет доказывания, т. е. вся совокупность обстоятельств, которые должны быть доказаны. Потом идет распределение: какая из сторон должна доказать тот или иной факт (так называемое распределение бремени доказывания).

Это может показаться сложным, но ничего страшного: предмет доказывания все равно формирует суд. Он же определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела (п. 2 ст. 56 ГПК РФ).

В некоторых случаях закон прямо указывает на обстоятельства, которые должны быть доказаны. Например, СК РФ (ст. 69) устанавливает, что родитель может быть лишен родительских прав в случае, если он:

- злостно уклоняется от уплаты алиментов и вообще от выполнения родительских обязанностей;

- без уважительных причин отказывается забрать ребенка из роддома или иного подобного учреждения;
- злоупотребляет родительскими правами;
- хронический алкоголик и (или) наркоман и т. д.

Одно или несколько этих обстоятельств могут лечь в основу иска о лишении родительских прав. И они должны быть **доказаны,** т. е. в некоторых случаях закон ясно дает понять, что именно следует доказывать.

Основание же иска (т. е. те факты, на которых основывается требование к ответчику) истец должен сформулировать сам — на это есть прямое указание п. 5 ст. 131 ГПК РФ: в исковом заявлении должны быть указаны *«обстоятельства, на которых истец основывает свои требования»*.

В предмет доказывания входят те факты, которые действительно имеют значение, без выяснения которых разрешение дела невозможно.

Доказыванию подлежат обстоятельства, имеющие материально-правовой характер, т. е., например, право требования истца должно быть основано на соответствующих нормах ГК. Это — основные факты, которые должны быть доказаны, их недоказывание или неправильное доказывание приводит к отмене судебного решения.

Другие факты можно доказывать, можно не доказывать, поскольку их недоказанность не является безусловным основанием для отмены судебного решения. В то же время оставление их без внимания может привести к судебной ошибке.

Например, рассматривается дело о возмещении вреда, причиненного здоровью гражданина. По таким делам, как правило, доказываются:

- противоправные действия или бездействие ответчика;
- факт причинения вреда потерпевшему;
- причинная связь между правонарушением и причиненным вредом.

Однако предположим, что у причинителя вреда есть безусловное алиби (например, в день, когда случилось несчастье, он находился в другой стране, что подтверждается отметками паспортно-визовой службы, отметками таможенников и т. д.). С формальной точки зрения этот факт не подлежит обязательному доказыванию. С точки зрения здравого смысла он имеет решающее значение. Потому что, установив наличие у причинителя вреда алиби, суд может сделать вывод о том, что этого противоправного деяния ответчик не совершал.

Должны доказываться:

- факты, свидетельствующие о причинах и условиях возникновения спорного правоотношения;
- факты, с которыми связано возникновение права на иск (процессуально-правового характера).

Доказываются факты, которые подтверждают или опровергают достоверность доказательств. Пример: свидетель дает показания, которые подтверждают правоту истца. Показания другого свидетеля подтверждают факт наличия близких отношений предыдущего свидетеля и истца. Формально этот факт не входит в предмет доказывания. Однако, будучи оставленным без внимания, он может привести к вынесению незаконного решения.

Могут доказываться любые факты, которые касаются как всего дела, так и производства отдельных процессуальных действий.

Например, заявлено ходатайство об истребовании вещественного доказательства. Ходатай должен доказать, что непринятие данных мер может затруднить или сделать невозможным исполнение решения суда. Он также должен:

- описать это вещественное доказательство;
- указать суду, какие обстоятельства по делу можно будет установить с помощью этого доказательства;
- указать причины, по которым он сам не в состоянии получить это доказательство;
- указать местонахождение доказательства.

Некоторые факты в доказывании не нуждаются:

- общеизвестные;
- преюдициальные факты;
- факты, признанные стороной.

Примеры общеизвестных фактов — начало и окончание Великой Отечественной Войны, авария на Чернобыльской АЭС, авария на Саяно-Шушенской ГЭС, теракты в московском метро.

Преюдициальные факты — это факты, установленные вступившими в законную силу решениями или приговорами суда и не подлежащие повторному доказыванию (п. 2–4 ст. 61 ГПК РФ). Стороны не вправе доказывать эти факты как-то по-другому, а суд ограничивается истребованием копии соответствующего судебного акта.

Обстоятельства, которые были установлены вступившим в силу судебным постановлением по ранее рассмотренному делу, обязательны для суда (п. 2 ст. 61 ГПК РФ). Иными словами, эти обстоятельства

не надо доказывать вновь. Они также не могут быть оспорены при рассмотрении другого дела, в котором участвуют те же лица.

Обратите внимание на такой момент — ст. 61 говорит не о судебном решении, а о судебных постановлениях. Это могут быть и судебные приказы, и определения, и постановления президиума суда надзорной инстанции (см. п. 3 ст. 1 ГПК РФ). Конечно, определения суда, пусть и являющиеся судебными актами, как правило, не устанавливают фактов. Однако среди определений встречаются такие, которые могут помочь установлению фактов (определение суда о прекращении производства по делу).

Полезными могут оказаться решения арбитражного суда или приговоры по уголовному делу.

Причем при рассмотрении гражданского дела обстоятельства, установленные вступившим в законную силу решением арбитражного суда, не должны доказываться и не могут оспариваться лицами, если они участвовали в деле, которое было разрешено арбитражным судом (п. 3 ст. 61 ГПК РФ).

Что до приговора (вступившего в законную силу), то он обязателен для суда, рассматривающего дело о гражданско-правовых последствиях действий лица по вопросам: имели ли место определенные действия и кем они совершены (п. 4 ст. 61 ГПК РФ). Размер причиненного ущерба, пусть и указанный в приговоре, должен доказываться уже в рамках гражданского судопроизводства (при предъявлении гражданского иска).

Факты, указанные в актах административных органов, органов дознания, прокуратуры и т. д., должны доказываться в суде, т. е. они не являются преюдициальными. Это письменные доказательства, которые могут и должны быть привлечены и оценены наряду с другими.

Факт может быть признан стороной. Согласно п. 2 ст. 68 ГПК РФ, признание стороной фактов, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает последнюю от необходимости доказывания этих фактов.

Общеизвестный или преюдициальный факт суд принимает, но факт, признанный стороной, суд не принять может. Например, если есть сомнения в том, не было ли признание факта сделано с целью скрыть действительные обстоятельства дела или под влиянием обмана, насилия, угрозы или заблуждения.

Как уже было сказано, именно суд определяет предмет доказывания. Причем даже если стороны не ссылаются на то или иное обстоя-

тельство, суд все может поставить его на обсуждение, если сочтет необходимым (п. 2 ст. 56 ГПК РФ).

Каждая сторона должна доказывать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений (п. 1 ст. 56 ГПК РФ).

Бремя доказывания определяется судом, в некоторых случаях — законом.

Например, лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине (п. 2 ст. 1064 ГК РФ). Это так называемая презумпция вины причинителя вреда: истец ссылается на вину ответчика и не обязан ее доказывать. Свою невиновность должен доказывать ответчик (причинитель вреда).

Пример еще одной презумпции: ответчик, не исполнивший обязательство либо исполнивший его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (в форме умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности (п. 1 ст. 401 ГК РФ). Истцу достаточно сослаться на неисполнение обязательства по вине ответчика, оправдываться будет ответчик.

Еще одна презумпция: ребенок происходит от родителей, состоящих в браке (п. 2 ст. 48 СК РФ). Отцом ребенка, родившегося от лиц, состоящих в браке между собой, а также в течение 300 дней с момента расторжения брака, признания его недействительным или с момента смерти супруга матери ребенка, признается супруг (бывший супруг) матери, если не доказано иное.

Значение презумпций велико: они освобождают сторону, в пользу которой она установлена, от доказывания утверждаемого этой стороной факта.

Итак, запомним:

- каждая сторона доказывает те обстоятельства, на которые ссылается;
- суд вправе указать и на необходимость доказывания иных обстоятельств, включенных в предмет доказывания;
- презумпции освобождают одну из сторон от доказывания того или иного факта.

ОТКУДА БЕРУТСЯ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

Доказательство — это информация, выраженная в определенной, допускаемой законом форме. Закон дает следующее определение:

«Доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела. Эти сведения могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов» (п. 1 ст. 55 ГПК РФ).

Доказательство обладает рядом обязательных признаков.

Прежде всего — должна быть связь между доказательством и обстоятельством, которое входит в предмет доказывания.

Доказательства должны относиться к предмету доказывания. Доказательством могут быть признаны сведения о фактах, на основании которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств дела. Сведения, не относящиеся к делу, судом не исследуются, на них нельзя основывать решение.

Доказательства должны быть получены в порядке, предусмотренном законом, поскольку *«не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона»* (ч. 2 ст. 50 Конституции РФ). Если сведение, относящееся к делу, получено с нарушением установленного порядка, то оно не может быть использовано в судебном разбирательстве в качестве доказательства. Пункт 2 ст. 55 ГПК РФ запрещает выносить судебное решение на основании доказательств, полученных с нарушением закона, поскольку они не обладают юридической силой.

Сведения могут быть получены с помощью определенных средств, которые указаны в абз. 2 п. 1 ст. 55 ГПК РФ:

- объяснения сторон и третьих лиц;
- показания свидетелей;
- письменные и вещественные доказательства;
- аудио- и видеозапись;
- заключение эксперта,

и это — исчерпывающий перечень средств доказывания.

Несмотря на то что оценивать доказательства будет суд, любому лицу, участвующему в деле, и тем более истцу и ответчику, следует знать, чем при этом он руководствуется. Так будет гораздо проще оценить имеющиеся доказательства и указать на недостатки доказательств противоположной стороны.

Первый признак — **относимость доказательства.**

Суд может отклонить ходатайство об истребовании какого-либо доказательства, признав, что оно к делу не относится, поскольку суд

принимает только те доказательства, которые имеют значение для дела (ст. 59 ГПК РФ). Как определить, какое доказательство относимо, а какое — нет?

Первый вопрос, который надо задать: имеет ли значение для дела факт, для установления которого требуется доказательство?

Второй вопрос: может ли доказательство подтвердить или опровергнуть относимый к делу факт?

При положительных ответах доказательство может считаться относимым.

Кроме того, от лица, обращающегося с ходатайствами об истребовании доказательств, суд может потребовать разъяснения, какие именно обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть установлены с их помощью. И не обязательно, что все указанные доказательства будут признаны судом необходимыми для исследования. Из десяти доказательств одного и того же факта суд может выбрать пять — и этого будет достаточно.

Недопустимым является доказательство, которое не относится к делу.

Допустимость характеризует форму доказательств и означает, что обстоятельства дела, которые по закону должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться никакими другими доказательствами (ст. 60 ГПК РФ).

Допустимое доказательство:

- относится к делу;
- получено и исследовано только в соответствии с действующим законодательством;
- получено с помощью определенных в законе средств доказывания.

Нарушение этих требований делает доказательство недопустимым.

Не может считаться допустимым доказательство, полученное с использованием:

- насилия, угроз, обмана, иных незаконных действий;
- заблуждения лица вследствие неразъяснения, неполного или неправильного разъяснения данному лицу его прав;
- при нарушении порядка производства процессуального действия.

Не является допустимым доказательство, полученное из неизвестного источника.

Доказательство, полученное с нарушением закона, не является допустимым и не может лечь в основу судебного решения.

Общие принципы допустимости доказательств (соблюдение требований о получении информации из определенных законом средств доказывания, соблюдение порядка собирания, представления и исследования доказательств и т. д.) применяются ко всем категориям дел.

Есть ряд дел, при рассмотрении которых необходимо соблюдение специальных правил о доказательствах.

Так, по делам о признании гражданина недееспособным суд обязывает проводить судебно-психиатрическую экспертизу.

По делам, связанным с воспитанием детей, необходимо заслушивание заключения органа опеки и попечительства.

Закон лишает права применять свидетельские показания в подтверждение сделки и ее условий в случае, если сделка заключена с нарушением простой письменной формы (ст. 162 ГК РФ). При этом разрешается использование иных доказательств, в том числе письменных.

Не допускается применение свидетельских показаний при оспаривании безденежности договора займа, если он согласно ст. 808 ГК РФ должен был быть совершен в письменной форме (ст. 812 ГК РФ). Исключение: заключение договора под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя заемщика с заимодавцем или стечение тяжелых обстоятельств.

Суд оценивает не только относимость и допустимость, но и **достоверность** каждого доказательства (п. 3 ст. 67 ГПК РФ).

Достоверное доказательство — это правдивое доказательство, которое точно отражает обстоятельство.

Недостоверное доказательство — то, которое не позволяет установить или опровергнуть обстоятельства дела.

Достоверность доказательства зависит от следующих факторов:

- от источника информации;
- от того, насколько различные доказательства соответствуют друг другу;
- от общей оценки всех собранных и исследованных доказательств.

Первое дело при проверке доброкачественности свидетельского показания — это установление отношения свидетеля с лицами, участвующими в деле. Если речь идет о документе, то проверяется наличие и отсутствие необходимых реквизитов (дата, печать, подпись и т. д.).

Обнаружение противоречивых, неполных, взаимоисключающих сведений укажет суду на недостоверность каких-либо доказательств.

Наконец, только оценка всех собранных и исследованных доказательств способна выявить противоречивость некоторых из них — и, как следствие, установить недостоверность какого-либо доказательства.

Суд оценивает не только относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, но также и достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности (п. 3 ст. 67 ГПК РФ).

Часто спрашивают: достаточно ли двух доказательств? Трех, четырех, десяти?

Доказательств достаточно, если на их основании суд может разрешить дело. Достаточность — это оценочная категория, предоставленная на усмотрение суда. Практика выработала определенный минимум доказательств для некоторых категорий дел (но нельзя исключать, что в итоге потребуется представить «еще справочку»).

Кроме того, сила доказательств не в их количестве, а в их качестве.

Например, прямое доказательство, т. е. непосредственно связанное с устанавливаемыми обстоятельствами, — предпочтительнее, нежели косвенное.

Пример прямого доказательства — свидетельство о рождении ребенка, в котором указаны его мать и отец. Пример косвенного доказательства — свидетельское показание о том, что этот мужчина заботится о ребенке, как о своем, и что-то говорил о том, что признает себя отцом ребенка.

Разумеется, и косвенное доказательство поможет сделать вывод о наличии или отсутствии искомого обстоятельства. Но, во-первых, потребуется куда более сложный, комплексный анализ, и, во-вторых, однозначный вывод вряд ли будет возможен.

Тот же пример: свидетельство о рождении явно подтверждает происхождение ребенка от определенных лиц. А свидетельское показание о том, что мужчина заботится о матери и ребенке, как о своем, происхождение ребенка не доказывает (быть может, этот мужчина просто очень любит детей). Поэтому строить утверждения исключительно на косвенных доказательствах, без учета их совокупности и без прямых доказательств рискованно.

Доказательства принято разделять на личные и вещественные.

Личные доказательства тесно связаны с личностью человека (свидетельские показания, объяснения третьих лиц). Человек воспринял какую-то информацию лично, а потом поведал ее суду.

Доказательства вещественные — это письменные доказательства, доказательства-вещи, аудио- и видеозаписи.

Различают также:

- первоначальные доказательства, т. е. сведения, полученные из «первых рук» (например, оригинал документа или показания очевидца);
- производные доказательства — это вторичное отображение информации (например, показания того, кто говорил со слов очевидца).

Первоначальное доказательство обладает большей достоверностью, чем производное. И тем не менее ни одно доказательство не имеет для суда решающей, заранее установленной силы.

Как суд выявляет доказательства? Как определяет, какие доказательства могут подтвердить или опровергнуть факты, входящие в предмет доказывания? Это задача не только для суда, но и истца, и ответчика и вообще для любого лица, участвующего в деле, поскольку они в этом прямо заинтересованы.

Для выявления доказательств суд или лица, участвующие в деле:

- знакомятся с исковым заявлением;
- изучают приобщенные к нему письменные доказательства;
- знакомятся с отзывом на иск.

Судья проводит беседы с истцом, а в необходимых случаях — и с другими участвующими в деле лицами (ответчиком, третьими лицами) и их представителями.

Откуда берутся доказательства?

Как правило, они представляются сторонами, другими лицами, участвующими в деле лицами, а также их представителями.

Доказательства могут быть получены судом от лиц и организаций, у которых они находятся.

Лица, ходатайствующие об истребовании письменных или вещественных доказательств, получают их по запросам, выданным судом.

Свидетельские показания дают соответственно свидетели, которых в этом качестве вызывают в суд.

Доказательства получают также в результате назначения и проведения экспертизы, в результате направления судебных поручений по собиранию доказательств в другие суды и т. д.

Выявление и собирание доказательств производится в основном на стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Однако сбор доказательств может продолжаться и во время судебного разбирательства.

Святое право любого лица, участвующего в процессе, — принимать активное участие в исследовании каждого доказательства. И истец, и ответчик имеют равные права.

СРЕДСТВА ДОКАЗЫВАНИЯ: ПОЛНОМОЧИЯ ИСТЦА, ОТВЕТЧИКА И ИНЫХ ЛИЦ

Как уже было сказано, основные средства доказывания (ст. 55 ГПК РФ):

- объяснения сторон и третьих лиц;
- показания свидетелей;
- заключения экспертов;
- письменные доказательства;
- вещественные доказательства;
- аудио- и видеозаписи.

Объяснения сторон и третьих лиц могут быть даны в письменной и устной форме. Письменные объяснения сторон и третьих лиц могут быть выражены в исковом заявлении (за исключением третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований на предмет спора), а также в письменном объяснении по делу.

В устной форме даются объяснения сторон и третьих лиц при их личном участии в процессе.

Стороны лучше других осведомлены о сути спора и реальном положении вещей — и в то же время более, чем остальные, заинтересованы в исходе дела.

Поэтому законодатель предусмотрел специальное требование о необходимости проверки и оценки объяснений, данных сторонами и третьими лицами, наряду с другими собранными по делу доказательствами (п. 1 ст. 68 ГПК РФ). При проверке сведений, сообщенных указанными лицами, всегда делается поправка на их заинтересованность.

Дача объяснений выглядит следующим образом.

Докладывается дело. Суд заслушивает объяснения истца и участвующего на его стороне третьего лица, ответчика и участвующего на его стороне третьего лица, а затем других лиц, участвующих в деле.

Прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, организаций, граждане, обратившиеся в суд за защитой нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц, дают объяснения первыми. Лица, участвующие в деле, вправе задавать друг другу вопросы. Судьи вправе задавать вопросы лицам, участвующим в деле, в любой момент их выступлений.

Стороны и третьи лица не могут быть привлечены к уголовной ответственности за отказ или уклонение от дачи объяснения или за дачу заведомо ложного объяснения.

Заслушивание устных объяснений сторон и третьих лиц никоим образом не отменяет содержания искового заявления.

Стороны и третьи лица могут давать объяснения в форме утверждений и признаний.

Утверждение — это объяснение стороны или третьего лица, в котором содержатся сведения о фактах, лежащих в основании требований или возражений и подлежащих установлению в суде.

Признание — это согласие с фактом, на котором другая сторона основывает свои требования или возражения. Напомним, что признанный стороной факт, на котором другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает последнюю от необходимости доказывания этого факта. И напомним также, что суд не может принять признание факта, если у него есть сомнения в том, что признание сделано с целью скрыть действительные обстоятельства дела или совершено под влиянием обмана, насилия, угрозы, добросовестного заблуждения (п. 3 ст. 68 ГПК РФ). Об этом выносится определение, и данные обстоятельства подлежат доказыванию на общих основаниях.

Признание может быть сделано как в устной, так и письменной форме. Письменное признание приобщается к делу, устное — заносится в протокол судебного заседания.

Оно может быть сделано в суде или вне суда, но суд всегда проверяет достоверность объяснений сторон и третьих лиц.

Свидетель — лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, относящиеся к делу (п. 1 ст. 69 ГПК РФ). Показания свидетелей — это сведения, сообщенные лицами, которым известны какие-то обстоятельства, имеющие значение для дела.

Свидетель вправе:

- давать показания на родном языке;
- требовать допроса в закрытом судебном заседании, если это необходимо в целях охраны государственной тайны;
- пользоваться при даче показаний письменными заметками в случаях, когда показания связаны с какими-либо вычислениями и другими данными, которые трудно удержать в памяти;
- просить о допросе по месту своего пребывания, если вследствие болезни, старости, инвалидности или других важных причин они не в состоянии явиться по вызову суда.

Закон запрещает допрашивать в качестве свидетелей следующих лиц (ст. 69 ГПК РФ):

- представителей по гражданскому делу или защитников по уголовному делу, делу об административном правонарушении об

обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника;

- судей, присяжных или арбитражных заседателей о вопросах, возникавших в совещательной комнате в связи с обсуждением обстоятельств дела при вынесении решения суда или приговора;
- священнослужителей религиозных организаций, прошедших государственную регистрацию, об обстоятельствах, которые стали им известны из исповеди. Тайна исповеди охраняется законом. Священнослужитель не может быть привлечен к ответственности за отказ от дачи показаний по обстоятельствам, которые стали известны ему из исповеди (п. 7 ст. 3 Федерального закона от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях»).

Вправе отказаться от дачи свидетельских показаний:

- гражданин против самого себя;
- супруг против супруга, дети, в том числе усыновленные, против родителей, усыновителей, родители, усыновители против детей, в том числе усыновленных;
- братья, сестры друг против друга, дедушка, бабушка против внуков и внуки против дедушки, бабушки;
- депутаты законодательных органов — в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением депутатских полномочий;
- Уполномоченный по правам человека в РФ — в отношении сведений, ставших ему известными в связи с выполнением своих обязанностей.

Вправе отказаться от дачи свидетельских показаний именно супруги, т. е. лица, состоящие в зарегистрированном браке. Известно, что все большее количество мужчин и женщин по различным соображениям предпочитают жить вместе, не оформляя официально фактических брачных отношений. С житейской точки зрения эти лица являются близкими, но, поскольку правосудие учитывает не фактическое наличие тесной связи между гражданами, а наличие штампа в паспорте, то гражданскому супруге или супругу придется свидетельствовать против близкого человека. Более того, верховный суд прямо указывал, что ни венчание в церкви, ни наличие совместных детей, ни ведение общего хозяйства не порождают супружеских отношений и не освобождают от обязанностей свидетеля (Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда РФ за IV квартал 1995 г.). Что тут можно посоветовать? Разве что заблаговременно оформлять свои отношения.

Порядок допроса свидетеля таков:

- устанавливаются его личность, фамилия, имя, отчество, место работы и место его жительства;
- свидетель предупреждается об уголовной ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, при этом берется подписка о том, что ему разъяснены его обязанности и ответственность;
- выясняется отношение свидетеля к лицам, участвующим в деле. Нарушение этого требования закона способно привести к неправильному разрешению дела;
- свидетель в свободной форме сообщает суду все, что ему известно по этому делу. Свидетель обязан указать на источник своей осведомленности — иначе говоря, откуда он знает то, о чем рассказывает;
- свидетелю задаются вопросы. Вопросы задают и суд, и лица, участвующие в деле. Вопросы могут касаться обстоятельств дела, выяснения отношения свидетеля к лицам, участвующим в деле.

Каждый свидетель допрашивается отдельно. Допрошенный свидетель остается в зале судебного заседания, если суд не разрешит ему удалиться. Не давшие показания свидетели ожидают своей очереди в коридоре — им нельзя находиться в зале судебного заседания.

В некоторых случаях при рассмотрении дела могут понадобиться специальные знания из области науки, искусства, техники или ремесла. В этом случае суд назначает экспертизу в порядке ч. 1 ст. 79 ГПК РФ.

Проведение экспертизы может быть поручено судебно-экспертному учреждению, конкретному эксперту или нескольким экспертам.

Наиболее часто назначаются экспертизы:

- почерковедческая. Такая экспертиза помогает установить подлинность и исполнителя, например, рукописных текстов, цифровых записей, подписей;
- техническая, которые помогает установить, имеются ли в тексте исправления и дописки. Эксперт также может помочь установить первоначальный текст, удаленный механическим путем, и т. д.;
- товароведческая, которая может помочь, например, в проверке соответствия качества товара государственным стандартам, соответствия качества товара договорной цене и т. д.;
- строительно-техническая. Она может дать ответы на вопросы, например:

– соответствует ли возведенное строение по размеру площади, этажности и другим данным утвержденному проекту, если такой проект имеется;
– в чем выразились нарушения строительных и других обязательных норм и правил;
– соблюдены ли необходимые противопожарные, санитарные и другие обязательные нормы и правила и т. д.;

- медицинская экспертиза, незаменимая в делах об установлении отцовства;
- психиатрическая экспертиза, необходимая в делах о признании гражданина недееспособным, о признании недействительными сделок по мотиву совершения их гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК РФ).

Какой бы ни была экспертиза, заключение эксперта не может затрагивать правовых вопросов.

О назначении экспертизы суд выносит определение, в котором указываются:

- наименование суда;
- дата назначения экспертизы;
- дата, не позднее которой заключение должно быть составлено и направлено экспертом в суд, назначивший экспертизу;
- наименования сторон по рассматриваемому делу;
- наименование экспертизы;
- факты, для подтверждения или опровержения которых назначается экспертиза;
- вопросы, поставленные перед экспертом;
- фамилия, имя и отчество эксперта либо наименование экспертного учреждения, которому поручается проведение экспертизы;
- представленные эксперту материалы и документы для сравнительного исследования;
- особые условия обращения с ними при исследовании, если они необходимы;
- наименование стороны, которая производит оплату экспертизы.

Там же, в определении, указывается, что за дачу заведомо ложного заключения эксперт предупреждается судом или руководителем судебно-экспертного учреждения, если экспертиза проводится специалистом этого учреждения, об ответственности, предусмотренной УК РФ.

В некоторых случаях, если лицо оспаривает подлинность подписи на документе или ином письменном доказательстве, суд вправе получить образцы почерка для последующего сравнительного исследования (ст. 81 ГПК РФ). О необходимости такого действия также выносится определение суда.

Суд вправе вынести такое определение и получить образцы почерка для последующего сравнительного исследования только в том случае, если подлинность подписи оспаривается лицом, чья подпись имеется на документе.

При получении образцов почерка составляется протокол, содержащий данные о времени, месте и условиях получения образцов почерка. Он подписывается судьей, лицом, у которого были получены образцы подписи, и специалистом, если он принимал участие в данном действии.

Если соблюдены все эти условия, то полученный материал является допустимым доказательством и одновременно объектом для экспертного исследования. С инициативой назначения экспертизы могут выступать как лица, участвующие в деле, так и суд.

Полномочия лиц, участвующих в деле:

- просить суд назначить проведение экспертизы в конкретном судебно-экспертном учреждении или поручить ее конкретному эксперту;
- заявлять отвод эксперту;
- формулировать вопросы для эксперта;
- знакомиться с определением суда о назначении экспертизы и сформулированными в нем вопросами;
- знакомиться с заключением эксперта;
- ходатайствовать перед судом о назначении повторной, дополнительной, комплексной или комиссионной экспертизы.

Лица, участвующие в деле, имеют определенные обязанности, и при несоблюдении которых могут наступить нежелательные последствия.

Если сторона:

- уклоняется от участия в экспертизе;
- не представляет экспертам необходимых материалов и документов для исследования
- и в иных случаях, если по обстоятельствам дела и без участия этой стороны экспертизу провести невозможно,

суд в зависимости от того, какая сторона уклоняется от экспертизы, а также какое для нее она имеет значение, вправе признать факт, для

выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым (п. 3 ст. 79 ГПК РФ).

Каждое лицо, участвующее в деле, вправе представить суду вопросы, которые должны быть разъяснены экспертом. В то же время круг вопросов, по которым требуется заключение эксперта, окончательно определяется судом. Суд обязан мотивировать отклонение предложенных вопросов (п. 2 ст. 79 ГПК РФ).

Если экспертиза была проведена до возбуждения гражданского дела, то она будет рассматриваться в суде не как экспертное заключение, а как письменное доказательство.

Определение о назначении экспертизы направляется либо конкретному специалисту, либо в адрес экспертного учреждения.

Эксперт может отказаться от дачи заключения, если представленные ему материалы недостаточны или если он не обладает знаниями, необходимыми для выполнения возложенной на него обязанности. Эксперту может быть заявлен отвод по основаниям, указанным в ГПК РФ (ст. 16, 18 ГПК РФ). Отвод заявляется в случае, если эксперт:

- при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве прокурора, секретаря судебного заседания, представителя, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика;
- является родственником или свойственником кого-либо из лиц, участвующих в деле, либо их представителей;
- лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе дела либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в его объективности и беспристрастности.

Экспертное исследование может проводиться в зале суда или вне суда. Заключение эксперта должно быть составлено в письменной форме.

Эксперт обязан:

- принять к производству порученную ему судом экспертизу;
- провести полное исследование представленных материалов и документов;
- дать обоснованное и объективное заключение по поставленным перед ним вопросам;
- направить его в суд, назначивший экспертизу;
- явиться по вызову суда для личного участия в судебном заседании и ответить на вопросы, связанные с проведенным исследованием и данным им заключением.

Эксперт обязан направить в суд, назначивший экспертизу, мотивированное письменное сообщение о невозможности дать заключение в случае, если:

- поставленные вопросы выходят за пределы специальных знаний эксперта либо
- материалы и документы непригодны или недостаточны для проведения исследований и дачи заключения.

Эксперт обеспечивает сохранность представленных ему для исследования материалов и документов и возвращает их в суд вместе с заключением или сообщением о невозможности дать заключение.

В случае невыполнения требования суда, назначившего экспертизу, о направлении заключения эксперта в суд в срок, установленный в определении о назначении экспертизы, при отсутствии мотивированного сообщения эксперта или судебно-экспертного учреждения о невозможности своевременного проведения экспертизы либо о невозможности проведения экспертизы по вышеуказанным причинам, суд может оштрафовать руководителя судебно-экспертного учреждения или виновного в указанных нарушениях эксперта (размер штрафа — до 5000 руб.)

Эксперт не вправе:

- самостоятельно собирать материалы для проведения экспертизы;
- вступать в личные контакты с участниками процесса, если это ставит под сомнение его незаинтересованность в исходе дела;
- разглашать сведения, которые стали ему известны в связи с проведением экспертизы;
- сообщать кому-либо о результатах экспертизы, за исключением суда, ее назначившего.

Эксперт или судебно-экспертное учреждение не вправе отказаться от проведения порученной им экспертизы в установленный судом срок, мотивируя это отказом стороны произвести оплату экспертизы до ее проведения.

В случае отказа стороны от предварительной оплаты экспертизы эксперт или судебно-экспертное учреждение обязаны провести назначенную судом экспертизу и вместе с заявлением о возмещении понесенных расходов направить заключение эксперта в суд с документами, подтверждающими расходы на проведение экспертизы, для решения судом вопроса о возмещении этих расходов соответствующей стороной.

Эксперт, поскольку это необходимо для дачи заключения, имеет право:

- знакомиться с материалами дела, относящимися к предмету экспертизы;
- просить суд о предоставлении ему дополнительных материалов и документов для исследования;
- задавать в судебном заседании вопросы лицам, участвующим в деле, и свидетелям;
- ходатайствовать о привлечении к проведению экспертизы других экспертов.

Эксперт дает заключение в письменной форме. Оно должно содержать:

- подробное описание проведенного исследования;
- сделанные в результате выводы;
- ответы на поставленные судом вопросы.

Если эксперт при проведении экспертизы установит имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела обстоятельства, по поводу которых ему не были поставлены вопросы, то он вправе включить выводы об этих обстоятельствах в свое заключение.

Заключение эксперта для суда необязательно и оценивается судом наряду с иными доказательствами. Однако несогласие суда с заключением должно быть мотивировано в решении или определении суда.

На время проведения экспертизы производство по делу может быть приостановлено.

В некоторых случаях суд вправе назначить дополнительную или повторную экспертизу.

Дополнительная экспертиза назначается при недостаточной ясности или неполноте заключения эксперта, ее проведение может быть поручено тем же самым экспертам.

Повторная экспертиза назначается в случае несогласия с заключением эксперта по мотиву необоснованности, противоречивости между заключениями нескольких экспертов. Она поручается другому эксперту или экспертам.

Повторная экспертиза назначается в случае, если:

- возникли сомнения в правильности или обоснованности ранее данного заключения;
- имеются противоречия в заключениях нескольких экспертов.

Проведение повторной экспертизы по тем же вопросам суд поручает другому эксперту (экспертам).

В определении суда о назначении дополнительной или повторной экспертизы должны быть изложены мотивы несогласия суда с ранее данным заключением эксперта или экспертов.

Теперь рассмотрим письменные доказательства.

Это документы и материалы, выполненные в форме цифровой, графической записи, в том числе полученные посредством факсимильной, электронной или другой связи либо иным позволяющим установить достоверность документа способом, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела.

В числе письменных доказательств могут быть письма, договоры, акты, справки, а также судебные постановления (в том числе приговоры и решения), протоколы и приложения к ним.

Документ, полученный в иностранном государстве, признается письменным доказательством в суде, если не опровергается его подлинность и он легализован в установленном порядке. Иностранные официальные документы признаются в суде письменными доказательствами без их легализации в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Письменные доказательства могут быть:

- официальными, исходящими от тех, кто имеет право их издавать (государственные органы, общественные организации и т. д.). Они должны обладать определенными реквизитами, соответствовать компетенции органа, их издавшего, и отвечать требованиям, установленным законом;
- неофициальными, т. е. исходящими от частных лиц.

Письменные доказательства могут быть подлинными или копиями.

В этой связи определенный интерес представляет такой вопрос: что, если один из фактов, имеющих значение для дела, подтверждает не подлинник, а копия, причем оригинал утрачен? Конечно, при обращении с исковым заявлением все равно подают копии (за исключением случаев, когда надо подавать подлинник, — например, по делу о расторжении брака). Впоследствии все равно понадобится представлять суду подлинник.

Если документ изъят в ходе проведения мероприятий уполномоченными государственными органами, то, как правило, орган, изъявший документы, оставляет владельцу оригинала документа акт об изъятии, который содержит перечень документов и их копии. Можно просить суд оказать содействие в получении изъятого документа.

Плохо, если документ нигде и никак не регистрируется. Совсем нехорошо, если противоположная сторона кровно заинтересована в том, чтобы такой документ никогда не проявился. Если утрачен экземпляр договора или иной двусторонний документ (акт сдачи-приемки, например), то второй экземпляр оригинала может оказаться у другой стороны. Но для получения наверняка потребуется содействие суда.

Если требования основаны на простой, ничем не удостоверенной копии, а оригинал представить невозможно, то надежды мало. Лучше сосредоточиться на других доказательствах, ведь утраченный документ, скорее всего, — это не единственное доказательство правомерности заявленных требований.

Часто случается так, что копия документа удостоверена, но не нотариусом. Будет ли она считаться удостоверенной надлежащим образом? Заверенной копией документа является документ, полностью воспроизводящий информацию подлинного документа и все его внешние признаки или часть их, на который в соответствии с установленным порядком проставляют необходимые реквизиты, придающие ей юридическую силу (подп. 2.1.29, 2.1.30 ГОСТ Р 51141-98 «Делопроизводство и архивное дело. Термины и определения»; утв. постановлением Госстандарта России от 27 февраля 1998 г. № 28). Надлежаще заверенной считается копия, если она заверена организацией, от которой исходит документ.

До сих пор действует Указ Президиума Верховного Совета СССР от 4 августа 1983 г. № 9779-Х «О порядке выдачи и свидетельствования предприятиями, учреждениями и организациями копий документов, касающихся прав граждан» (в ред. Федерального закона от 8 декабря 2003 г. № 169-ФЗ)), согласно п. 1 которого на копии указывается дата ее выдачи и делается отметка о том, что подлинный документ находится в соответствующей организации, ставятся подпись руководителя или уполномоченного на то должностного лица и печать организации.

Не подлежат свидетельствованию копии с документов, имеющих неясный текст, подчистки, приписки и иные неоговоренные исправления (п. 3 этого указа).

При заверении соответствия копии документа подлиннику ниже реквизита «Подпись» проставляют заверительную надпись, содержащую следующие элементы:

- надпись «Верно»;
- должность лица, заверившего копию;
- личную подпись;
- расшифровку подписи (инициалы, фамилию);
- дату заверения.

Это установлено п. 3.26 ГОСТ Р 6.30-2003 Унифицированные системы документации «Унифицированная система организационно-распорядительной документации. Требования к оформлению документов» (утв. постановлением Госстандарта России от 3 марта 2003 г. № 65-ст).

Таким образом, надлежаще заверенной является копия, содержащая:

- удостоверительную надпись;
- подпись уполномоченного лица;
- печать организации.

Порядок, прописанный в указе, применяется только тогда, *«если законодательством не предусмотрено представление копий таких документов, засвидетельствованных в нотариальном порядке»*.

Нотариальное удостоверение копий необходимо в случаях, прямо предусмотренных законом. В других случаях удостоверение хоть и возможно, но необязательно.

По каким правилам судья будет оценивать копию? Документ имеет доказательственную силу в случае, если он обладает совокупностью следующих признаков (п. 1 ст. 71 ГПК РФ):

- содержит сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела;
- выполнен в форме цифровой, графической записи, в том числе получен способом, позволяющим установить его достоверность, в том числе посредством факсимильной и электронной связи.

Суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств.

Суд признает недоказанным факт, подтверждаемый копией, в случае наличия совокупности следующих обстоятельств (п. 7 ст. 67 ГПК РФ):

- оригинал документа отсутствует;
- копии документов, представленных сторонами в процессе, различны по содержанию;
- невозможно установить содержание оригинала документа, основываясь на иных доказательствах.

Письменные доказательства в судебном заседании подлежат оглашению (ст. 181 ГПК РФ). Часто судьи ограничиваются перечислением их со ссылками на листы дела. Это сложно назвать исследованием, особенно если учесть, как часто стороны не всегда в состоянии заблаговременно ознакомиться с материалами дела.

Письменные доказательства предъявляются лицам, участвующим в деле, представителям, если надо — экспертам и свидетелям, после чего лица, участвующие в деле, могут дать объяснения (ст. 181 ГПК РФ). Возможно проведение осмотра письменных доказательств на месте их нахождения (ст. 184 ГПК РФ).

Часто спрашивают: как быть, если необходимое доказательство существует в виде страницы в Интернете и соответственно оно в любое время может быть уничтожено? Простую распечатку страницы суд рассмотрит как письменное доказательство, но ее доказательственная сила будет невелика (тем более, если противоположная сторона будет иметь контрдоказательства). Надежнее всего обратиться к нотариусу за удостоверением интернет-страницы: нотариус произведет ее осмотр, составит протокол и выдаст заявителю.

Не так давно Верховный Суд РФ в постановлении Пленума от 15 июня 2010 г. № 16 «О практике применения судами Закона Российской Федерации "О средствах массовой информации"» разъяснил, что в случаях, не терпящих отлагательства, при подготовке дела к судебному разбирательству, а также уже при разбирательстве дела суд (судья) вправе произвести осмотр доказательств на месте — в частности, просмотреть размещенную на определенном ресурсе телекоммуникационной сети информацию в режиме реального времени, т. е. теоретически имеется возможность принести в суд ноутбук, поддерживающий беспроводное подключение к Сети, и продемонстрировать судье необходимое доказательство. (Однако если обратить внимание на слово «вправе», то возникают сомнения в том, что суд обязательно пойдет вам навстречу. Непосредственный осмотр интернет-страницы — право суда, а не обязанность.)

Лица, участвующие в деле, могут сделать заявление:

- о недействительности доказательства;
- о подлоге документа. Для проверки этого заявления назначить экспертизу или предложить сторонам представить иные доказательства (ст. 186 ГПК РФ);
- о подделке документа (для проверки этого заявления суд может назначить экспертизу).

Как правило, все письменные доказательство возвращаются к владельцам после вступления решения в законную силу (по усмотрению суда письменные доказательства могут быть возвращены представившим их лицам до вступления решения в законную силу п. 2 ст. 72 ГПК РФ).

В деле остаются копии документов, засвидетельствованные судьей (п. 1 ст. 72 ГПК РФ). Таким образом, вряд ли можно признать правомерным требования некоторых судей о представлении нотариально заверенных копий.

В материалах дела также должна быть сделана отметка о том, что подлинник выдан заявителю с его распиской в получении.

Вещественные доказательства — это предметы, которые по своему внешнему виду, свойствам, местонахождению или по иным признакам могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела (ст. 73 ГПК РФ).

Представлять вещественные доказательства должны лица, участвующие в деле. В случае если они не могут самостоятельно получить его, им следует обратиться в суд с ходатайством об истребовании доказательства.

Вещественное доказательство:

- всегда предмет;
- служит средством установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела;
- своим внешним видом, свойствами, местом его нахождения или иными признаками может служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела.

Порядок исследования вещественных доказательств зависит от многих факторов, например, размеров предмета (один можно доставить в суд, другой — нет), от его свойств (скоропортящийся товар или нет) и т. д. Если невозможно непосредственно доставить «проблемный» объект в суд, то он может быть осмотрен по месту своего нахождения, и его состояние фиксируется с применением фото- и видеосъемки.

В суде хранятся только те вещественные доказательства, которые подходят по размерам и свойствам. Если вещественное доказательство не может быть представлено в суд, то оно хранится по своему местонахождению. Оно может быть описано, сфотографировано и опечатано. Также может быть назначен хранитель имущества, который принимает меры по сохранению вещественных доказательств в неизменном состоянии.

Лицо, представляющее аудио- и (или) видеозаписи на электронном или ином носителе либо ходатайствующее об их истребовании, обязано указать, когда, кем и в каких условиях осуществлялась записи (ст. 77 ГПК РФ).

Если представлена в суд аудио- или видеозапись, то носители хранятся в суде. Суд принимает меры для сохранения их в неизменном состоянии. Возврат носителей аудио- и видеозаписей лицу или органи-

зации, от которой они получены, возможен лишь в исключительных случаях. По ходатайству лица, участвующего в деле, ему могут быть выданы копии записей (ст. 78 ГПК РФ). Они делаются за счет просящего об этом лица.

По вопросу возврата носителей аудио- и видеозаписей суд выносит определение, на которое может быть подана частная жалоба.

КАК СУД ОЦЕНИВАЕТ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

Суд оценивает доказательства не только при разрешении дела по существу: деятельность по оценке доказательств осуществляется судом на всех стадиях гражданского процесса.

Доказательства оцениваются судом по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств (ст. 67 ГПК РФ).

Что есть «внутреннее убеждение суда»? Это означает, что:

- никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы (п. 2 ст. 67 ГПК РФ);
- каждое доказательство оценивается судом наряду с другими доказательствами;
- не установлено никаких формальных требований к тому, какие доказательства следует признавать достоверными;
- никто и никогда не вправе давать суду указания о том, как надо оценивать те или иные доказательства.

Внутреннее убеждение основано на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств.

Всестороннее исследование — это исследование, в процессе которого принимаются во внимание все доводы лиц, участвующих в деле.

Суд, не имея заинтересованности в исходе дела, подвергает доказательства всесторонней оценке, исследуя на равных условиях доказательства истца и доказательства ответчика.

Полнота исследования означает, что суд обязан оценить все относящиеся к делу и допустимые доказательства.

Объективность предполагает отсутствие заинтересованности суда в разрешаемом деле. Гарантия объективности суда — возможность отвода судьи в случае выявления его заинтересованности. Напомним, что согласно ст. 16 ГПК РФ судья не может рассматривать дело и подлежит отводу, если он:

- при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве прокурора, секретаря судебного заседания, представителя, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика;
- является родственником или свойственником кого-либо из лиц, участвующих в деле, либо их представителей;
- лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе дела либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в его объективности и беспристрастности.

Кроме того, в состав суда, рассматривающего дело, не могут входить лица, состоящие в родстве между собой.

Объективность исследования также обеспечивается гарантиями независимости судей и подчиненности их только закону (ст. 120 Конституции, ст. 6 ГПК РФ).

Непосредственность исследования означает, что суд должен сам исследовать доказательства. Суд вправе поручить совершить судебные действия другому суду в порядке судебного поручения. Но доказательства, полученные в результате выполнения судебного поручения и обеспечения доказательств, суд опять-таки исследует непосредственно, оглашая их в судебном заседании.

Наконец, совокупность. Суд устанавливает достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности. Иными словами, каждое доказательство подлежит оценке наряду с другими (пример см. выше — при рассмотрении вопроса о том, может ли копия считаться доказательством).

Все вышесказанное относится к окончательной оценке доказательства, проводимой судом. Но и истец, и ответчик (равно как и прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления, организации и граждане, защищающие нарушенные или оспариваемые права, свободы и охраняемые законом интересы других лиц в силу ст. 47 ГПК РФ) также проводят оценку доказательств.

Оценка доказательств производится и при пересмотре дел в апелляционном, кассационном, надзорном производстве и производстве по вновь открывшимся обстоятельствам.

При апелляционном пересмотре решений и определений мировых судей судья районного суда проверяет законность и обоснованность решения мирового судьи по правилам производства в суде первой инстанции. Судья районного суда вправе устанавливать новые факты и исследовать новые доказательства по делу (п. 3 ст. 327 ГПК РФ).

При апелляционном производстве действуют те же правила судебного доказывания, что и в суде первой инстанции.

Иная ситуация при кассационном пересмотре решений и определений судов, не вступивших в законную силу.

Как правило, к отмене решения ведут следующие обстоятельства:

- суд неправильно определил обстоятельства, подлежащие доказыванию;
- не доказаны обстоятельства, которые действительно имеют значение для дела;
- выводы суда, изложенные в решении, не соответствуют обстоятельствам дела (подп. 1–3 п. 1 ст. 362 ГПК).

При кассационном обжаловании лица, участвующие в деле, вправе ссылаться на новые доказательства. Однако ссылка лица, подающего кассационную жалобу, или прокурора, приносящего кассационное представление, на новые доказательства, которые не были представлены в суд первой инстанции, допускается только в случае обоснования в жалобе (представлении) причин, по которым эти доказательства невозможно было представить в суд первой инстанции (ст. 339 ГПК РФ).

Кассационный суд вправе исследовать новые доказательства и выносить новые решения. Это не исключает возможности направления дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции.

Кассационная инстанция может не согласиться с оценкой уже имеющихся доказательств, данной судом первой инстанции.

Суд кассационной инстанции производит самостоятельную оценку показаний свидетелей путем их допроса в судебном заседании с участием сторон.

Тот, кто ходатайствует о пересмотре судебного акта в порядке надзора, должен доказать нарушение норм материального или процессуального права и существенность их нарушения.

Нормами о доказательствах надлежит руководствоваться и при пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений суда, вступивших в законную силу.

Статья 392 ГПК РФ содержит перечень оснований для пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции, вступивших в законную силу. Перед подачей заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся следует четко определить:

- имеют ли место те самые вновь открывшиеся обстоятельства;
- действительно ли эти факты имеют существенное значение для дела;
- имеются ли доказательства, подтверждающие вновь открывшиеся обстоятельства.

ДЕЛА СЕМЕЙНЫЕ

Доказательства при разводе

Семейный кодекс РФ не содержит конкретного перечня фактов, которые должны быть доказаны в процессе о расторжении брака. Весьма полезным будет изучение постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака».

Что именно придется доказывать, зависит от того, согласны ли супруги на развод и есть ли у них общие несовершеннолетние дети.

Общими несовершеннолетними детьми признаются:

- дети, рожденные в браке;
- дети одного супруга, усыновленные другим супругом;
- дети, усыновленные обоими супругами.

Как правило, по делам о расторжении брака доказывается:

- факт заключения брака;
- наличие или отсутствие взаимного согласия супругов на расторжение брака;
- наличие или отсутствие общих несовершеннолетних детей.

Чаще всего складываются следующие ситуации.

Ситуация первая: детей у супругов нет, принципиальных возражений против развода не поступало, но один из супругов никак не дойдет до загса (напомним, брак граждан, не имеющих общих несовершеннолетних детей, может быть расторгнут органом загс по заявлению супругов — ст. 31 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния», ст. 18 СК РФ).

Иными словами, несмотря на то что явного нежелания супруг не высказывает, он уклоняется от расторжения брака в органе записи актов гражданского состояния. Такая ситуация предусмотрена п. 2 ст. 21 СК РФ.

Доказывать следует факты:

- заключения брака;
- наличия согласия обоих супругов на расторжение брака;
- отсутствия общих несовершеннолетних детей;
- уклонения одного из супругов от расторжения брака в загсе.

Ситуация вторая: детей нет, но один из супругов не согласен на расторжение брака. Доказываются следующие факты:

- заключения брака;
- отсутствия согласия на расторжение брака одного из супругов;

- отсутствия общих несовершеннолетних детей;
- невозможности сохранения семьи.

Ситуация третья: имеются общие несовершеннолетние дети, но супруги согласны на развод. Доказываются факты:

- заключения брака;
- взаимного согласия супругов на расторжение брака;
- наличия общих несовершеннолетних детей;
- наличия или отсутствия соглашения о содержании и воспитании детей;
- соответствия имеющегося соглашения о содержании и воспитании детей закону и их интересам.

Ситуация четвертая: имеются общие несовершеннолетние дети, один из супругов не согласен на развод. Доказываются факты:

- заключения брака;
- отсутствия согласия одного из супругов на расторжение брака;
- наличия общих несовершеннолетних детей;
- невозможности сохранения семьи;
- наличия или отсутствия соглашения о содержании и воспитании детей;
- соответствия имеющегося соглашения о содержании и воспитании детей закону и их интересам.

Ситуация пятая: развода требует муж во время беременности жены или в течение года после рождения ребенка. Напомним, что в таком случае расторжение брака может иметь место только при наличии взаимного согласия супругов на расторжение брака (ст. 17 СК РФ). В данном случае не имеет значения, является ребенок общим или нет. Доказываются факты:

- заключения брака;
- беременности супруги либо рождения ребенка не позднее одного года тому назад;
- наличия согласия жены на расторжение брака.

В зависимости от конкретных обстоятельств в предмет доказывания могут включаться и другие факты.

Если оба супруга согласны на развод, то суд не вправе выяснять мотивы разлада в семье (ст. 23 СК РФ). Мотивы, таким образом, не доказываются.

Однако если один из супругов не согласен на развод, то другому супругу придется доказывать, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны (п. 1 ст. 22 СК РФ). Судебная

практика исходит из того, что на невозможность дальнейшего совместного проживания супругов и сохранения семьи указывают:

- отсутствие близких отношений между супругами;
- раздельное проживание супругов в течение длительного времени;
- неизвестность места жительства супруга;
- супружеская неверность;
- наличие фактических брачных отношений с другим лицом;
- жестокое обращение с супругом или несовершеннолетними детьми;
- хронический алкоголизм супруга, злоупотребление спиртными напитками, наркомания, токсикомания;
- осуждение к лишению свободы на срок до трех лет включительно, если заявление в суд подано другим супругом, на срок свыше трех лет, если заявление в суд подано осужденным супругом и другой супруг не согласен на расторжение брака.

Невозможность сохранения семьи может быть доказана и другими фактами.

Суд вправе принять меры к примирению супругов, если один из них не согласен на развод. Дело может быть отложено, супругам назначается срок для примирения в пределах трех месяцев (ст. 22 СК РФ). Один из супругов также может просить о назначении срока для примирения, но ему придется доказать, что разлад носит временный характер.

Если меры по примирению супругов не дали положительного результата и стороны (или одна из сторон) продолжают настаивать на разводе, то суд обязан произвести расторжение брака. В этом случае доказывается:

- безрезультатность мер примирения;
- наличие у супругов (или супруга) желания расторгнуть брак.

По делам о расторжении брака действует общее правило о распределении бремени доказывания, т. е. каждая сторона доказывает те обстоятельства, на которые ссылается.

При обращении с заявлением о расторжении брака истец представляет:

- свидетельство о регистрации брака;
- копии свидетельств о рождении общих несовершеннолетних детей;
- документы о заработке и иных источниках доходов супругов (если заявлено требование о взыскании алиментов);

- другие необходимые документы (п. 7 постановления Пленума Верховного Суда РФ № 15).

Отсутствие указанных документов на момент обращения в суд является основанием для оставления заявления без движения (ст. 136 ГПК РФ).

Факт наличия или отсутствия соглашения о содержании и воспитании несовершеннолетних детей и соответствия такого соглашения их интересам могут подтверждать:

- утверждение сторон;
- справка с места работы истца и ответчика о размере его заработной платы;
- в случае если кто-то из родителей признан безработным — справка из службы занятости о постановке на учет по безработице;
- справка с места жительства одного из супругов о нахождении на его иждивении общего несовершеннолетнего ребенка;
- соглашение о содержании и воспитании детей;
- акты обследования условий проживания родителей (родителя) и ребенка;
- заключение органа опеки и попечительства и т. д.

В случае если речь идет о расторжении брака во время беременности жены, потребуется:

- справка из медицинского учреждения о нахождении жены на учете по беременности;
- письменное согласие жены на расторжение брака.

Подтвердить раздельное проживание супругов могут, например, следующие документы:

- справка из органов внутренних дел о регистрации супруга вне места регистрации другого супруга;
- справка с места работы супруга в другом городе вне места регистрации и работы другого супруга.

Проблема доказывания факта супружеской неверности сильно упрощается, если имеются официальные сведения о том, например, что супруг или супруга имеют общих детей еще с кем-то. Это может подтвердить, например:

- выписка из книги органов загса о добровольном признании супругом отцовства в отношении ребенка, рожденного другой женщиной;
- выписка из книги органов загса о добровольном признании отцовства другим лицом в отношении ребенка, рожденного супругой.

Также это могут быть судебные акты об установлении отцовства — если, например, супруг признан отцом ребенка, рожденного другой женщиной, или отцом ребенка, рожденного супругой, признан другой мужчина.

Если ничего подобного нет, то, пожалуй, нет смысла браться за такое скользкое дело. Можно, конечно, попытаться найти свидетелей. Можно поиграть в Джеймса Бонда и обзавестись соответствующими аудио- и видеозаписями, благо дефицита в таких услугах на рынке нет.

Однако следует помнить, что по Конституции *«не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона»* (ч. 2 ст. 50 Конституции РФ). Если сведение, относящееся к делу, получено с нарушением установленного порядка, то оно не может быть привлечено к судебному разбирательству в качестве доказательства. Пункт 2 ст. 55 ГПК РФ запрещает выносить судебное решение на основании доказательств, полученных с нарушением закона, поскольку они не обладают юридической силой.

Представляется, что факт супружеской измены может доказать только аудио- или видеозапись, на которой сам изменник (или изменница) делают чистосердечное и добровольное признание в измене. Пожалуй, нужно еще и согласие снимаемого, выраженное в письменной форме.

Стоит напомнить, что в соответствии с ч. 2 ст. 23 Конституции РФ каждый имеет право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Ограничение этого права допускается только на основании судебного решения. За нарушение данного права УК РФ предусмотрена уголовная ответственность:

- ст. 137 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за незаконное собирание или распространение сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну, без его согласия;
- ч. 1, 2 ст. 138 УК РФ устанавливают уголовное наказание за нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений граждан.

На иные обстоятельства, свидетельствующие о невозможности дальнейшего совместного проживания супругов и сохранения семьи, могут указывать следующие документы:

- копия приговора суда об осуждении супруга к лишению свободы;

- копия решения суда об ограничении супруга в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами;
- справка из медицинского учреждения о постановке супруга на учет по причине хронического алкоголизма;
- справка из медицинского учреждения об обращении супруга по поводу причиненных побоев и т. д.

Если один из супругов не согласен на расторжение брака, то суд вправе вызвать и опросить его, выяснить суть его возражений. В таком случае факты, указанные возражающей стороной, также подлежат доказыванию.

Может возникнуть необходимость проведения закрытого судебного заседания — для предотвращения разглашения сведений об интимных сторонах жизни участвующих в деле лиц. Супругам или одному из них следует обратиться к суду с соответствующим ходатайством. Право супругов на обращение с ходатайством о «закрытии» должно быть судом разъяснено еще в стадии подготовки дела к судебному разбирательству (подп. 1 п. 1 ст. 150 ГПК РФ). Суд по мотивированному определению вправе «закрыть» заседание (п. 2 ст. 10 ГПК РФ).

Если супруги согласны на развод, то суд не обязан выяснять причины расторжения брака, а также отправлять супругов мириться. Расторжение брака в суде производится для того, чтобы защитить интересы несовершеннолетних детей.

В таких случаях суд выясняет, достигли ли супруги соглашения о том, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети и в каком порядке и размере будут на них уплачиваться алименты родителем, собирающимся проживать раздельно.

Если представлено соглашение, то суд проверяет его на соответствие интересам детей. Если соглашение отвечает интересам несовершеннолетних детей, то суд утверждает его своим решением. Если согласие не достигнуто или если представленное соглашение противоречит интересам детей, то суд обязан по своей инициативе разрешить указанные вопросы в стадии судебного разбирательства и вынести по ним решение (ст. 24 СК РФ).

Для решения этих вопросов могут потребоваться следующие документы:

- свидетельство о регистрации брака;
- свидетельства о рождении детей;
- письменные соглашения о содержании и воспитании детей;
- справки о материальном положении сторон;

- справки о месте проживания детей;
- акты обследования условий проживания ребенка и родителей;
- заключение органа опеки и попечительства по существу спора;
- документы, характеризующие личности родителей;
- другие письменные доказательства, представленные сторонами.

Как правило, судьи ограничиваются письменными доказательствами и объяснениями сторон. Однако можно привлекать к таким делам и свидетелей, а также экспертов. Свидетельские показания могут подтвердить:

- жестокое обращение;
- факт неверности;
- длительное раздельное проживание;
- наличие другой семьи и т. д.

Заключением эксперта может быть подтвержден факт алкоголизма, наркомании, бесплодия, психического отклонения и т. д.

Если брак признается недействительным

Недействительность брака означает, что он считается незаключенным и не влечет за собой правовых последствий.

Статья 30 СК РФ защищает права добросовестного супруга и детей, родившихся в таком браке, или в течение 300 дней со дня признания брака недействительным — отцом ребенка признается супруг (бывший супруг) матери, если не доказано иное (ст. 52 СК РФ).

Брак признается недействительным при нарушении некоторых условий (ст. 12–14, п. 3 ст. 15 СК РФ), а также в случае заключения фиктивного брака, т. е. если супруги или один из них зарегистрировали брак без намерения создать семью.

Вот те условия, несоблюдение которых могут служить основанием для признания брака недействительным:

- недостижения брачного возраста, отсутствие согласия (ст. 12, 13 СК РФ);
- заключение брака между:
  - лицами, из которых хотя бы одно лицо уже состоит в другом зарегистрированном браке;
  - близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами);
  - усыновителями и усыновленными;

- лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие психического расстройства;
- если одно из лиц, вступающих в брак, скрыло от другого лица наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции.

Признать брак недействительным может только суд. Право на обращение в суд по поводу признания брака недействительным имеют следующие категории граждан:

- если брак заключен с лицом, не достигшим брачного возраста (при отсутствии соответствующего разрешения ст. 28 СК РФ):
  - сам несовершеннолетний супруг;
  - его родители (лица, их заменяющие);
  - органы опеки и попечительства;
  - прокурор;
- в случае нарушения принципа добровольного согласия (это могут быть внешние обстоятельства — угроза, шантаж или причины субъективные — к примеру, невозможность для лица понимать существо действий и их последствий):
  - прокурор;
  - супруг, права которого нарушены;
- в случае наличия обстоятельств, препятствующих его заключению:
  - супруг, не знавший о наличии препятствий;
  - опекун недееспособного супруга;
  - супруг по предыдущему, не расторгнутому браку;
  - другие лица, права которых были нарушены заключением брака;
  - органы опеки и попечительства;
  - прокурор.

В случае, предусмотренному п. 3 ст. 15 СК РФ, ***«если одно из лиц, вступающих в брак, скрыло от другого лица наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции»***, правом на обращение в суд наделен супруг, от которого другой супруг скрыл факт наличия венерической болезни или ВИЧ-инфекции.

В случае фиктивности брака — прокурор или супруг, не знавший о фиктивности брака.

Признание брака недействительным аннулирует все правовые последствия брака.

В отличие от развода такое признание прекращает правовые последствия брака не с момента развода, а с момента его заключения: супруги теряют право на общую фамилию, общее гражданство, право

на алименты, пользование жилым помещением другого супруга и другие права.

Признание брака недействительным влияет на правовой режим раздела имущества супругов. В данном случае правоотношение не возникает с момента заключения такого брака. Следовательно, у лиц, состоящих браке, признанном впоследствии судом недействительным, не возникает ни личных, ни имущественных прав и обязанностей.

В то же время к имуществу, приобретенному в таком браке, применяются положения ГК РФ о долевой собственности. Определение долей производится судом с учетом реально произведенных каждым супругом вложений труда и денежных средств.

Брачный договор, заключенный такими супругами, признается недействительным. Поскольку неблагоприятные последствия могут нарушить интересы добросовестного супруга, то суд вправе признать за добросовестным супругом право на алименты, нормы раздела общей семейной собственности, действительность брачного договора и т. п. (п. 4 ст. 30 СК РФ). Это право суда, а не его обязанность.

Особенности доказывания для дел о признании брака недействительным установлены в уже упоминавшемся постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» (п. 22–24). Доказывать придется следующие факты:

- заключения брака, о действительности которого ставится вопрос;
- факты, подтверждающие то, что у лица, обратившегося в суд, есть право требования признания брака недействительным:
  - наличие родительских правоотношений, если иск предъявляется родителем несовершеннолетнего супруга (лицом, его заменяющим);
  - если иск предъявляется супругом по предыдущему браку, то наличие брачных отношений;
  - вступление в законную силу решения суда о признании супруга недееспособным и назначение лица, обратившегося в суд, его опекуном, если иск предъявляется опекуном недееспособного супруга;
  - нарушение прав и интересов других заинтересованных лиц, если иск предъявляется другими лицами.

В зависимости от обстоятельств дела должны быть доказаны:

- отсутствие добровольного согласия супругов (одного из супругов) на вступление в брак;

- вступление в брак лиц или одного из них до достижения ими брачного возраста;
- наличие у супругов (одного из супругов) на момент вступления в брак другого нерасторгнутого брака;
- наличие между супругами близких родственных связей;
- заключение брака между усыновителями и усыновленными;
- заключение брака лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие психического расстройства;
- сокрытие одним из лиц, вступающих в брак, от другого лица наличия венерической болезни или ВИЧ-инфекции;
- отсутствие у супругов (одного из них) на момент вступления в брак цели создания семьи.

Суд может признать брак действительным, если к моменту рассмотрения дела о признании брака недействительным отпали те обстоятельства, которые в силу закона препятствовали его заключению (ст. 29 ГПК РФ). Поэтому могут подлежать доказыванию факты:

- наличия согласия добросовестного супруга на брак;
- достижения супругом брачного возраста;
- прекращения предыдущего брака супругов или одного из них или признания брака недействительным;
- отмены усыновления (удочерения);
- восстановления супругов или одного из них в дееспособности и согласия их на брак;
- фактического создания семьи.

Не может быть признан недействительным брак, который на момент рассмотрения дела расторгнут (ст. 29 СК РФ). В этом случае надо доказать, что брак расторгнут.

Добросовестный супруг, предъявляющий одновременно с требованием о признании брака недействительным требования о взыскании алиментов, возмещении материального и (или) морального вреда, должен доказать:

- свою добросовестность, т. е. тот факт, что он не знал на момент заключения брака об обстоятельствах, препятствующих заключению брака;
- причинение ему материального ущерба и его размер;
- причинение ему нравственных и физических страданий, их степень тяжести и т. д.

Распределение обязанностей по доказыванию стандартно:

- истец доказывает свое права требовать признания брака недействительным, факт заключения брака и наличие оснований для признания брака недействительным;
- ответчик доказывает, что на момент регистрации брака не было препятствий для его заключения либо имеющиеся препятствия на момент рассмотрения дела отпали.

В подтверждение фактов обоснования исковых требований могут быть представлены следующие доказательства:

- свидетельство о регистрации брака;
- выписка из книги записи актов гражданского состояния о регистрации брака;
- свидетельство о рождении несовершеннолетнего супруга;
- свидетельство о регистрации предыдущего брака;
- решение суда о признании супруга недееспособным вследствие психического расстройства;
- опекунское свидетельство или решение администрации о назначении опекуном недееспособного супруга;
- свидетельства о рождении супругов, их родителей, других родственников, выписки из книг записей актов гражданского состояния и другие документы, подтверждающие наличие близкой родственной связи;
- документы об усыновлении;
- медицинские документы, подтверждающие наличие венерического заболевания или ВИЧ-инфекции.

Отсутствие согласия супруга на заключение брака, незнание о наличии препятствий к заключению брака, заключение брака без цели создания семьи в основном подтверждаются объяснениями сторон и свидетельскими показаниями. Кроме того, об этом могут свидетельствовать:

- справка из органов внутренних дел о регистрации супруга вне места регистрации другого супруга;
- справка с места работы супруга в другом городе вне места регистрации и работы другого супруга и другие письменные доказательства.

Моральный вред и его тяжесть обычно подтверждают медицинские документы, а также документы, подтверждающие затраты на лекарства, лечение, реабилитацию и т. д.

Поскольку речь идет о частной жизни лиц, то рассмотрение дела и исследование доказательств может по ходатайству сторон производиться в закрытом судебном заседании (ст. 10 ГПК РФ).

О признании брачного договора недействительным

Суд может признать брачный договор недействительным полностью или частично — по основаниям, предусмотренным ГК РФ для недействительности сделок. Также он может быть признан недействительным по требованию одного из супругов, если условия договора ставят этого супруга в крайне неблагоприятное положение.

В соответствии с гражданским законодательством по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда:

- при существенном нарушении договора другой стороной;
- в иных случаях, предусмотренных ГК РФ или другими законами.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В соответствии со ст. 451 ГК РФ существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа.

Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен совсем на других условиях.

Договор может быть расторгнут, а в определенных случаях изменен судом по требованию заинтересованной стороны при наличии одновременно следующих условий:

- в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;
- изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота;
- исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;

- из обычаев делового оборота или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

Недействительные сделки бывают оспоримыми и ничтожными. Сделка недействительна по основаниям, установленным ГК РФ в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка) (п. 1 ст. 166 ГК РФ).

Сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения (ст. 168 ГК РФ).

Применительно к брачному договору ничтожными являются условия:

- ограничивающие правоспособность или дееспособность супругов, их право на обращение в суд за защитой своих прав;
- регулирующие личные неимущественные отношения между супругами, права и обязанности супругов в отношении детей;
- ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания;
- которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным началам семейного законодательства.

Условия брачного договора, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение, не являются ничтожными. Они могут быть признанными недействительными полностью или частично по заявлению одного из супругов.

Если из содержания оспоримой сделки вытекает, что она может быть лишь прекращена на будущее время, то суд, признавая сделку недействительной, прекращает ее действие на будущее время (п. 3 ст. 167 ГК РФ).

Если условия брачного договора предусматривают совершение тех или иных действий, то в случае исполнения этого условия суд может только ограничить обязанность совершения этих действий в дальнейшем.

Во всех остальных случаях недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения. При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а при невозможности возвратить по-

лученное в натуре — возместить его стоимость в деньгах (если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом).

Если суд признает те или иные положения брачного договора недействительными, то все полученные проигравшей стороной вещи должны быть разделены в соответствии с требованиями законного режима имущества.

Для того чтобы в течение судебного процесса указанные вещи не были отчуждены или уничтожены, лицу, обжалующему брачный договор, необходимо вместе с подачей иска подать заявление о применении обеспечительных мер в виде наложения ареста на спорное имущество.

Следует доказывать:

- обстоятельства, свидетельствующие о наличии оснований для признания договора недействительным;
- обстоятельства, предусмотренные СК РФ и являющиеся основанием для признания брачного договора недействительным (см. выше).

Потребуются следующие документы:

- свидетельство о браке;
- брачный договор;
- иные доказательства, которые могут подтвердить наличие обстоятельств, имеющих значение для дела.

Взыскание алиментов

В случае если родитель не выполняет обязанности по содержанию своего несовершеннолетнего ребенка, то средства на его содержание взыскиваются в судебном порядке (п. 2 ст. 80 СК РФ).

Взыскание осуществляется по иску второго родителя или лица, его заменяющего; в некоторых случаях таким правом обладают органы опеки и попечительства (п. 3 ст. 80 СК РФ).

Возможно два способа определения размера алиментов на несовершеннолетнего ребенка:

- в долях к заработку или иному доходу (ст. 81 СК РФ);
- в твердой денежной сумме или одновременно в долях и твердой денежной сумме (ст. 83 СК РФ).

С учетом материального или семейного положения сторон и иных заслуживающих внимания обстоятельств размер установленных в законе долей может быть уменьшен или увеличен (п. 2 ст. 81 СК РФ).

При наличии исключительных обстоятельств каждый из родителей может быть привлечен судом к несению дополнительных расходов,

вызванных этими обстоятельствами (ст. 86 СК РФ). Дополнительные расходы определяются исключительно в твердой денежной сумме и взыскиваются ежемесячно.

В судебном порядке может быть решен вопрос участия родителя как в уже понесенных дополнительных расходах, так и в тех, которые понадобятся в будущем.

Подлежат доказыванию с любом случае следующие факты:

- наличие родительских правоотношений между несовершеннолетним ребенком и лицом (лицами), к которому предъявляется требование о взыскании алиментов;
- несовершеннолетие ребенка;
- нахождение несовершеннолетнего ребенка на иждивении лица, предъявившего иск о взыскании алиментов на его содержание;
- наличие или отсутствие между родителями заключенного в установленном законом порядке и форме соглашения об уплате алиментов;
- непредоставление содержания несовершеннолетнему ребенку или несоответствие предоставляемого содержания размеру, установленному законом.

Для решения вопроса о взыскании алиментов в долях от заработка или иного дохода родителя потребуется доказать:

- наличие или отсутствие постоянного места работы;
- наличие регулярного заработка или иного дохода.

Если речь идет об алиментах в твердой денежной сумме (или в долях и твердой денежной сумме), то может потребоваться доказать:

- нерегулярный, меняющийся характер заработка и (или) иного дохода у лица, обязанного уплачивать алименты;
- отсутствие у лица, обязанного уплачивать алименты, заработка и (или) иного дохода.

Важно помнить о том, что размер твердой денежной суммы определяется судом исходя из максимально возможного его сохранения с учетом материального и семейного положения сторон и других заслуживающих внимания обстоятельств (п. 2 ст. 83 СК РФ).

Таким образом, подлежит доказыванию прежний уровень обеспечения несовершеннолетнего ребенка (например, обучение в специальном учебном заведении, периодические выезды на лечение и т. д.).

При взыскании дополнительных расходов доказываются:

- тяжелая болезнь или увечье несовершеннолетнего ребенка;
- необходимость оплаты специализированного или постороннего ухода;

- необходимость регулярного стационарного, амбулаторного или санаторно-курортного лечения;
- необходимость приобретения специальных средств передвижения и т. д.

Если лицо, обязанное уплачивать алименты, требует снижения размера алиментов, то оно должно доказать, например:

- наличие у него других несовершеннолетних детей, а также других нетрудоспособных членов семьи, которых он обязан содержать;
- наличие инвалидности или же такого заболевания, которое препятствует продолжению прежней работы;
- нахождение на пенсии;
- факт осуществления несовершеннолетним трудовой или предпринимательской деятельности.

Могут потребоваться следующие документы:

- справка с места работы истца о размере заработка;
- копии свидетельств о рождении других несовершеннолетних детей;
- справка с места жительства о составе семьи ответчика и нахождении на его иждивении других членов семьи;
- заключение об утрате трудоспособности;
- копия пенсионного удостоверения;
- справка о размере пенсии;
- копия трудового договора, заключенного с несовершеннолетним ребенком, и т. д.

По всем делам о взыскании алиментов на несовершеннолетнего ребенка обязательно требуется представление:

- свидетельства о рождении несовершеннолетнего ребенка, на которого взыскиваются алименты;
- справки с места жительства о нахождении ребенка на иждивении истца;
- справки с места работы ответчика о его заработке и о том, не производится ли с него удержаний алиментов в пользу других лиц либо в возмещение ущерба, и др.;
- банковских документов, квитанций о телеграфных и почтовых переводах, подтверждающих недостаточность предоставления содержания.

Дополнительные расходы обосновывают, в частности:

- справка о состоянии здоровья ребенка, выписки из истории болезни;

- медицинское заключение о необходимости постороннего ухода, регулярного санаторно-курортного лечения, специальных средств передвижения для ребенка;
- сведения о стоимости необходимых лекарств;
- сведения о стоимости стационарного, санаторно-курортного лечения.

При предъявлении иска о взыскании алиментов в твердой денежной сумме или одновременно в долях и твердой денежной сумме могут быть представлены:

- справка с места работы ответчика о доходах физического лица за год;
- справка из службы занятости о постановке на учет по безработице;
- другие письменные доказательства.

Родители обязаны содержать своих нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи (п. 1 ст. 85 СК РФ). Размер алиментов определяется в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно, исходя из материального и семейного положения и других заслуживающих внимания интересов сторон (п. 2 ст. 85 СК РФ). Закон также предусматривает возможность взыскания в судебном порядке дополнительных расходов при наступлении исключительных обстоятельств (ст. 86 СК РФ).

Суд вправе отказать во взыскании алиментов совершеннолетнему дееспособному лицу, если установлено, что оно совершило в отношении лица, обязанного уплачивать алименты, умышленное преступление или в случае недостойного поведения совершеннолетнего дееспособного лица в семье (ст. 119 СК РФ).

Факт совершения преступления подтверждается приговором суда. После вступления его в законную силу он приобретает свойство преюдициальности и не может быть оспорен сторонами в другом процессе (см. выше, а также ст. 61 ГПК РФ).

Недостойным поведением принято считать злоупотребление спиртным, наркотиками, жестокое обращение с членами семьи и т. д.

Лицо, претендующее на получение содержания от родителей, должно доказать:

- наличие родительских правоотношений между ним и ответчиком или ответчиками;
- свою нетрудоспособность:
  - достижение пенсионного возраста;
  - наличие инвалидности I или II группы;

– наличие инвалидности III группы и невозможность получения работы, рекомендованной заключением медико-социальной экспертной комиссии;
- недостаточность заработка, пенсии, пособия или иного дохода для обеспечения себя средствами, т. е. наличие нуждаемости в материальной помощи;
- отсутствие соглашения между детьми и родителями об уплате алиментов.

Ответчик может сослаться на факты, указанные в п. 2 ст. 119 СК РФ, а именно:
- совершение истцом умышленного преступления против ответчика;
- недостойное поведение истца в семье.

Поскольку размер алиментов определяется с учетом материального и семейного положения и других заслуживающих внимания интересов сторон, то суд будет выяснять:
- уровень обеспеченности каждого из родителей и лиц, претендующих на получение алиментов;
- наличие у сторон имущества, приносящего постоянный доход;
- наличие или отсутствие у них обязанности осуществлять выплаты по исполнительным документам;
- наличие у сторон других лиц, которым по закону они обязаны предоставлять содержание;
- наличие у детей других лиц, которые обязаны им предоставлять содержание;
- нетрудоспособность родителя, обязанного уплачивать алименты, и т. д.

Для обоснования требований о взыскании дополнительных расходов надо доказывать те же факты, что и при взыскании дополнительных расходов на несовершеннолетних детей.

Документы могут понадобиться следующие:
- свидетельство о рождении совершеннолетнего ребенка;
- копия пенсионного удостоверения по инвалидности совершеннолетнего ребенка;
- заключение медико-социальной экспертной комиссии об утрате трудоспособности совершеннолетнего ребенка;
- сведения о размере заработной платы, пенсии, пособия;
- справка с местожительства о составе семьи;
- копия пенсионного удостоверения родителя;
- заключение об утрате трудоспособности;
- сведения о размере заработной платы, пенсии, пособия и т. д.

Для подтверждения обстоятельств, предусмотренных п. 2 ст. 119 СК РФ, представляются:

- копия приговора суда о привлечении к уголовной ответственности истца за умышленное преступление против ответчика;
- копии постановлений о привлечении к административной ответственности истца.

Взглянем на дело с другой стороны: трудоспособные совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей (п. 1 ст. 87 СК РФ). Размер алиментов определяется в твердой денежной сумме, подлежащей взысканию ежемесячно, с учетом материального и семейного положения родителей и детей и других заслуживающих внимания интересов сторон (п. 3 ст. 87 СК РФ), в том числе и наличия других трудоспособных совершеннолетних детей данного родителя (п. 4 ст. 87 СК РФ).

В данном случае суд предусматривает возможность освобождения детей от обязанности содержать своих нетрудоспособных нуждающихся родителей — если судом будет установлено, что родители уклонялись от выполнения обязанностей родителей, в том числе если родители лишены родительских прав (п. 5 ст. 87 СК РФ).

В таком случае применимы основания, установленные п. 2 ст. 119 СК РФ.

Кроме того, ст. 88 СК РФ также предусматривает возможность привлечения совершеннолетних трудоспособных детей к дополнительным выплатам — при отсутствии заботы совершеннолетних детей о нетрудоспособных родителях и при наличии исключительных обстоятельств:

- тяжелой болезни;
- увечья родителя;
- необходимости оплаты постороннего ухода за ним и т. д.

Эти выплаты могут быть и ежемесячными, и разовыми.

Нетрудоспособные нуждающиеся в помощи родители доказывают:

- наличие родительских правоотношений между сторонами;
- свою нетрудоспособность (пенсионный возраст, инвалидность);
- нуждаемость в материальной помощи, т. е. недостаточность заработка, пенсии, пособия или иного дохода для собственного обеспечения;
- отсутствие соглашения об уплате алиментов;
- совершеннолетие детей;
- трудоспособность детей.

В связи с тем, что размер алиментов определяется с учетом материального и семейного положения и других заслуживающих внимания интересов сторон, в предмет доказывания могут входить следующие обстоятельства:

- уровень обеспеченности родителя, претендующего на получение алиментов, и его детей;
- наличие у родителей или детей имущества, приносящего постоянный доход;
- осуществление обязательных выплат по исполнительным документам;
- наличие у сторон других лиц, которым по закону они обязаны предоставлять содержание, в том числе находящихся на их иждивении;
- наличие у родителей других трудоспособных совершеннолетних детей, при этом не имеет значения, предъявляется ли иск ко всем детям или к одному из них;
- нетрудоспособность ребенка, обязанного уплачивать алименты;
- нуждаемость в дополнительных расходах (на питание, лечение, посторонний уход и т. д.).

Для освобождения от обязанности по уплате алиментов дети могут ссылаться на факты:

- уклонения родителей от выполнения родительских обязанностей;
- лишения родителей родительских прав;
- совершения родителем умышленного преступления против ответчика;
- недостойного поведения родителя в семье.

Понадобятся следующие документы:

- свидетельство о рождении ребенка;
- копии свидетельств о рождении других детей;
- копия пенсионного удостоверения родителя или его паспорт;
- заключение об утрате трудоспособности родителем;
- сведения о размере заработной платы, пенсии, пособия;
- справки с места жительства о составе семей родителя и ребенка;
- копия свидетельства о браке родителя;
- копия пенсионного удостоверения ребенка или его паспорт;
- заключение медико-социальной экспертной комиссии об утрате трудоспособности ребенка;
- справки о размере заработной платы, пенсии, пособия совершеннолетнего ребенка;
- копия решения суда о лишении родителя родительских прав;

- копии приговоров суда;
- копии постановлений о привлечении к административной ответственности;
- другие письменные доказательства.

Супруги обязаны содержать друг друга (ст. 89 СК РФ). Однако при отказе в материальной поддержке и в отсутствии соглашения между супругами алименты могут быть истребованы в судебном порядке. Таким правом обладают:

- нетрудоспособный нуждающийся супруг;
- жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;
- нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком — инвалидом с детства I группы.

Право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от бывшего супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, имеют:

- бывшая жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;
- нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком — инвалидом с детства I группы;
- нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака;
- нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через пять лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время.

Размер алиментов определяется исходя из материального и семейного положения супругов (бывших супругов) и других заслуживающих внимания интересов сторон в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно (ст. 91 СК РФ).

Суд может освободить супруга (бывшего супруга) от обязанности содержать другого супруга (бывшего супруга) или ограничить эту обязанность определенным сроком в случае:

- если нетрудоспособность нуждающегося в помощи супруга наступила в результате злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или в результате совершения им умышленного преступления;

- при непродолжительности пребывания супругов в браке;
- недостойного поведения в семье супруга, требующего выплаты алиментов.

Также применима неоднократно упоминавшаяся норма п. 2 ст. 119 СК РФ.

В случае предъявления иска супругом доказыванию подлежит факт наличия брачных отношений, т. е. заключение брака между истцом и ответчиком. В случае предъявления иска бывшим супругом доказывается факт заключения ранее брака между истцом и ответчиком, а также факт его расторжения или признания недействительным.

Общие факты, подлежащие доказыванию, таковы:

- отсутствие соглашения об уплате алиментов между супругами (бывшими супругами);
- обладание супругом (бывшим супругом), к которому заявлено требование об уплате алиментов, необходимыми для этого средствами (в том числе имуществом, приносящим регулярный доход);
- нахождение жены (бывшей жены) в состоянии беременности;
- наличие у супругов (бывших супругов) общего ребенка в возрасте до трех лет;
- осуществление нуждающимся супругом (бывшим супругом) ухода за общим ребенком-инвалидом в возрасте до совершеннолетия или за общим ребенком — инвалидом с детства I группы;
- нетрудоспособность нуждающегося супруга (бывшего супруга), независимо от того, возникла ли она до брака или в браке. Для бывшего супруга данный факт имеет юридическое значение, если нетрудоспособность наступила до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака.

Могут понадобиться следующие документы:

- свидетельство о регистрации брака между супругами;
- копия решения суда о расторжении брака между бывшими супругами или свидетельство о регистрации расторжения брака;
- справка о доходах ответчика;
- медицинские документы о нахождении жены (бывшей жены) в состоянии беременности;
- свидетельство о рождении общего ребенка;
- медицинские документы об инвалидности общего ребенка и нуждаемости его в постороннем уходе;
- справка с местожительства о проживании супруга с общим ребенком-инвалидом;

- заключение медико-социальной экспертной комиссии об утрате трудоспособности супруга;
- сведения о размере доходов истца;
- копия пенсионного удостоверения супруга, его паспорт и т. д.

Подтвердить факт, являющийся основанием для освобождения супруга (бывшего супруга) от обязанности по содержанию другого супруга (бывшего супруга), могут:

- копия решения суда об ограничении дееспособности супруга вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами;
- справка о постановке на учет в наркологическом диспансере;
- справка о постановке на учет в связи с хроническим алкоголизмом;
- копия приговора суда о привлечении к уголовной ответственности супруга;
- копия постановления о привлечении к административной ответственности и т. д.

Закон устанавливает следующий круг лиц, которые вправе требовать содержания от своих трудоспособных совершеннолетних членов семьи:

- братья и сестры — от своих братьев и сестер (ст. 93 СК РФ);
- внуки — от своих дедушки и бабушки (ст. 94 СК РФ);
- дедушки и бабушки — от своих внуков (ст. 95 СК РФ);
- фактические воспитатели — от своих воспитанников (ст. 96 СК РФ);
- отчим и мачеха — от своих пасынков и падчериц (ст. 97 СК РФ).

Средства подлежат взысканию ежемесячно в твердой денежной сумме с учетом материального и семейного положения плательщика и получателя алиментов и других заслуживающих внимания интересов сторон (ст. 98 СК РФ).

Если лицу, требующему алименты, должны помогать несколько лиц, то суд определяет размер участия каждого из них в выполнении алиментной обязанности независимо от предъявления иска ко всем этим лицам.

По делам, предусмотренным ст. 96, 97 СК РФ, допускается по усмотрению суда освобождение от обязанности содержать членов своей семьи.

Подлежат доказыванию следующие факты:

- наличие между сторонами той степени родства, которая предусмотрена в законе;

- несовершеннолетие члена семьи, на которого взыскиваются алименты;
- назначение заявителя законным представителем несовершеннолетнего члена семьи;
- нетрудоспособность совершеннолетнего члена семьи по возрасту или состоянию здоровья;
- нуждаемость в материальной помощи нетрудоспособного совершеннолетнего члена семьи;
- обладание ответчиком необходимыми средствами для содержания;
- невозможность получения содержания от других лиц (своих совершеннолетних трудоспособных детей, супругов или родителей);
- совершеннолетие лица, обязанного уплачивать алименты;
- трудоспособность лица, обязанного уплачивать алименты;
- факт надлежащего воспитания и содержания ответчиков не менее пяти лет (если иск о взыскании алиментов предъявляется фактическими воспитателями или отчимом (мачехой) к воспитанникам или пасынку (падчерице), то в предмет доказывания обязательно включаются).

При определении размера алиментов учитываются материальное и семейное положение сторон и другие заслуживающие внимания обстоятельства, в том числе наличие других членов семьи, обязанных оказывать содержание истцу.

Для подтверждения своих исковых требований истцы должны представить:

- документы, подтверждающие родственные отношения с ответчиком:
  - свидетельства о рождении лиц, через которых может быть установлено родство;
  - свидетельства об усыновлении или об установлении усыновления и др.;
- свидетельства о рождении истцов для подтверждения их несовершеннолетия;
- опекунское (попечительское) свидетельство заявителя, копия решения органа опеки и попечительства о назначении заявителя законным представителем истца;
- документы, подтверждающие нетрудоспособность совершеннолетних членов семьи:
  - копия пенсионного удостоверения по инвалидности;

– заключение медико-социальной экспертной комиссии;

- справки о размере заработка, пенсии, пособия истца;
- справки о размере заработка и иных доходов ответчика;
- документы о невозможности получения содержания от других лиц:
  – справки с местожительства о составе семьи;
  – документы о нетрудоспособности супруга, родителей или детей;
- свидетельства о рождении или паспорта ответчиков для подтверждения их совершеннолетия.

Ответчики также же могут представлять письменные доказательства своей нетрудоспособности или невозможности оказания материальной помощи.

Суд вправе изменить установленный размер алиментов, а также освободить лицо, обязанное уплачивать алименты, от их уплаты (ст. 119 СК РФ). Так, взыскатель может просить суд об увеличении установленного размера получаемых алиментов, а их плательщик может требовать уменьшения размера уплачиваемых алиментов.

Суд вправе отказать во взыскании алиментов совершеннолетнему дееспособному лицу, если установлено, что оно совершило в отношении лица, обязанного уплачивать алименты, умышленное преступление или в случае недостойного поведения совершеннолетнего дееспособного лица в семье (п. 2 ст. 119 СК РФ) (это возможно только для совершеннолетних дееспособных лиц).

Также в судебном порядке производится прекращение алиментных обязательств по иску лица, уплачивающего алименты, если судом будет признано восстановление трудоспособности или прекращение нуждаемости в помощи получателя алиментов (п. 2 ст. 120 СК РФ).

В ст. 119 СК РФ речь идет о тех случаях, когда алиментные обязательства уже исполняются на основании судебного акта. Таким образом, считается, что суд уже установил правоотношение между сторонами, они не могут его оспаривать в силу обязательности этого судебного акта.

Таким образом, доказыванию подлежат следующие факты:

- определенный размер алиментов уже установлен судом;
- произошло изменение материального или семейного положения сторон, как-то:
  – должник достиг пенсионного возраста;
  – должник уволен с работы;
  – должник или взыскатель вступили в брак;

– у должника появились новые лица, которых он обязан содержать;
– появились новые лица, которые обязаны содержать взыскателя;

- уже нет обстоятельств, послуживших основанием для присуждения алиментов;
- стороны не договорились об изменении размера уплачиваемых алиментов;
- совершеннолетний взыскатель совершил умышленное преступление в отношении должника;
- взыскатель допускает недостойное поведение в семье.

Для того чтобы подтвердить факт установления размера уплачиваемых алиментов, достаточно решения суда или судебного приказа.

Изменение материального или семейного положения подтверждают:

- свидетельства о рождении детей;
- свидетельство о регистрации брака;
- копия решения суда о взыскании алиментов на других членов семьи;
- копия решения суда о взыскании возмещения вреда, причиненного здоровью других лиц;
- соглашение об уплате алиментов другим лицам;
- копия пенсионного удостоверения;
- справка о постановке на учет по безработице;
- справка с места работы об изменении заработка;
- заключение медико-социальной экспертной комиссии об утрате трудоспособности должника и т. д.

Факт совершения умышленного преступления может подтвердить только копия приговора суда, вступившего в законную силу.

Факты недостойного поведения могут быть подтверждены:

- копиями постановлений о привлечении к административной ответственности;
- копией решения суда об ограничении дееспособности;
- справками о нахождении на учете или лечении в наркологическом диспансере и т. д. Эти факты могут подтверждаться и свидетельскими показаниями.

Размер задолженности определяется судебным исполнителем исходя из размера алиментов, определенного решением суда или соглашением об уплате алиментов (ст. 113 СК РФ). При несогласии с определением задолженности по алиментам судебным исполнителем

любая из сторон может обжаловать действия судебного исполнителя в установленном порядке.

По заявлению взыскателя или должника суд в порядке искового производства вправе определить задолженность в твердой денежной сумме исходя из материального и семейного положения сторон и других заслуживающих внимания обстоятельств.

Доказывается:

- неуплата алиментов по судебному акту или по соглашению об уплате алиментов за определенный период времени;
- определение задолженности судебным приставом-исполнителем;
- существенное нарушение интересов сторон при определении задолженности судебным приставом-исполнителем;
- вина должника в неуплате алиментов (если вина не будет подтверждена в суде, то взыскание возможно только за период не более трех лет. В противном случае задолженность подлежит взысканию за весь период неуплаты алиментов — ст. 113 СК РФ);
- возникновение задолженности по вине других лиц;
- отсутствие работы на период образовавшейся задолженности по алиментам;
- отсутствие заработка у должника в период неуплаты алиментов.

Истец доказывает, что размер задолженности, определенный судебным приставом-исполнителем, существенно нарушает его права или интересы.

Ответчик доказывает правильность определения размера задолженности.

Факт неуплаты алиментов, а также уклонения от их уплаты алиментов подтверждается материалами исполнительного производства.

В подтверждение других фактов могут быть представлены следующие документы:

- справка с места работы о размере заработка должника;
- справка из бухгалтерии о начислении, но невыплате заработной платы;
- судебный приказ о взыскании начисленной, но не выплаченной заработной платы; справка о нахождении на учете по безработице и др.

В случае если задолженность по алиментам образовалась по уважительным причинам и ее невозможно погасить в силу материального и семейного положения должника, то суд вправе освободить платель-

щика полностью или частично от уплаты задолженности по его исковому требованию (ст. 114 СК РФ).

Если стороны не оспаривают размер задолженности, определенной судебным приставом-исполнителем, то доказываться будет:

- факт неуплаты алиментов за определенный период времени;
- определение размера задолженности судебным приставом-исполнителем;
- уважительные причины, по которым образовалась задолженность по алиментам;
- тот факт, что погасить задолженность в силу материального или семейного положения должника невозможно.

Факт неуплаты алиментов и определения размера задолженности по алиментам подтверждаются материалами исполнительного производства.

Уважительность причин неуплаты алиментов подтверждают:

- справка о состоянии здоровья;
- выписка из истории болезни;
- заключение об утрате трудоспособности;
- копия пенсионного удостоверения по инвалидности;
- справка о постановке на учет по безработице и др.

Материальное и семейное положение могут подтвердить:

- справка с местожительства о составе семьи;
- справки о размере заработка, пенсии, пособий;
- свидетельства о рождении детей;
- копии решений суда о взыскании алиментов на других членов семьи и др.

В случае существенного изменения материального или семейного положения сторон и при отсутствии соглашения об изменении или о расторжении соглашения об уплате алиментов заинтересованная сторона вправе обратиться в суд с соответствующим исковым требованием (ст. 101 СК РФ).

Доказыванию подлежат следующие факты:

- наличие соглашения об уплате алиментов в установленном законом порядке;
- существенное изменение материального или семейного положения сторон;
- стороны не достигли соглашения об изменении или расторжении соглашения об уплате алиментов.

Наличие соглашения подтверждает само нотариально удостоверенное соглашение.

Существенное изменение материального или семейного положения подтверждают:

- паспорт, который может подтвердить наступление пенсионного возраста;
- копия пенсионного удостоверения;
- справки о состоянии здоровья;
- заключение медико-социальной экспертной комиссии об утрате трудоспособности;
- выписки из истории болезни;
- выписки из трудовой книжки;
- справка о постановке на учет по безработице;
- справка о составе семьи;
- справки о размере заработка, пенсии, пособий и т. д.

Если условия соглашения об уплате алиментов существенно нарушают интересы получателя содержания, то оно может быть признано недействительным (ст. 102 СК РФ).

Правом на предъявление такого иска наделены:

- законный представитель несовершеннолетнего ребенка или совершеннолетнего недееспособного члена семьи;
- орган опеки и попечительства;
- прокурор.

Если условия нотариально удостоверенного соглашения существенно нарушают интересы несовершеннолетнего ребенка или совершеннолетнего недееспособного члена семьи, то суд вправе признать его недействительным по требованию законного представителя несовершеннолетнего ребенка или совершеннолетнего недееспособного члена семьи, органа опеки и попечительства или прокурора.

Такое возможно, например, если установленный соглашением размер алиментов на несовершеннолетнего ниже размера алиментов, которые он мог бы получить при взыскании алиментов в судебном порядке. Доказывается:

- факт заключения соглашения об уплате алиментов;
- то, что заявитель является законным представителем несовершеннолетнего ребенка или совершеннолетнего недееспособного лица;
- существенность нарушений интересов лица, которому уплачиваются алименты.

Факт заключения соглашения об уплате алиментов доказывает только нотариально удостоверенное соглашение.

Подтверждением того, что требование заявлено надлежащим лицом, будет свидетельство о рождении несовершеннолетнего ребенка или копия решения органа опеки и попечительства о назначении опекуном или попечителем.

В качестве доказательства существенного нарушения интересов взыскателя принимаются любые доказательства.

ТРУДОВЫЕ СПОРЫ

По делам о восстановлении на работе чаще всего используются:

- письменные доказательства;
- объяснения сторон и третьих лиц;
- свидетельские показания.

Как правило, подавляющее большинство необходимых доказательств (документов) находятся в распоряжении ответчика, т. е. работодателя. Поэтому истцам на самых ранних стадиях процесса необходимо заявлять ходатайство об истребовании доказательств, необходимых для рассмотрения дела (п. 1 ст. 57 ГПК РФ).

Поскольку каждая сторона обязана доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений, то работник доказывает незаконность увольнения, а работодатель — правомерность этого увольнения.

По делам о восстановлении на работе лиц, уволенных по собственному желанию (ст. 80 ТК РФ), суд выясняет:

- при каких обстоятельствах было написано заявление об увольнении по собственному желанию;
- на самом ли деле работник собирался прекратить трудовые отношения по собственной инициативе, добровольно;
- каковы действительные причины увольнения;
- не было ли увольнение совершено под давлением работодателя;
- не было ли допущено нарушения трудовых прав работника;
- не был ли работник вынужден уйти (не секрет, как ловко удается работодателю создавать благоприятные условия для увольнения и неблагоприятные — для труда);
- соблюден ли двухнедельный срок, установленный ТК РФ;
- не отзывал ли работник заявление об увольнении по собственному желанию и т. д.

Могут понадобиться документы:

- копия приказа о приеме истца на работу или выписка из этого приказа;

- копия приказа об увольнении истца с работы или выписка из него;
- заявление работника об увольнении по собственному желанию;
- заявление работника об отзыве ранее поданного заявления об увольнении и т. д.

По делам о восстановлении на работе лиц, уволенных в связи с ликвидацией организации либо прекращением деятельности работодателем — физическим лицом (п. 1 ч. 1 ст. 81 ТК РФ), доказываются следующие важные факты:

- на самом ли деле ликвидирована организация-работодатель или прекратил предпринимательскую деятельность индивидуальный предприниматель;
- был ли работник своевременно предупрежден под расписку о его освобождении от должности в связи с ликвидацией организации либо прекращением деятельности работодателем — физическим лицом. Если же такое предупреждение не делалось в связи с наличием письменного согласия работника на расторжение трудового договора, то была ли выплачена ему дополнительная компенсация в размере двухмесячного среднего заработка.

Подтвердить эти факты могут:

- копия приказа о приеме истца на работу или выписка из приказа;
- копия приказа об увольнении истца с работы или выписка из него;
- штатное расписание организации на момент увольнения и после увольнения истца или выписки из него;
- письменное предупреждение работника о предстоящей ликвидации организации либо прекращении деятельности работодателем — физическим лицом;
- справки о среднем заработке истца;
- прочие документы, подтверждающие факт увольнения истца в связи с ликвидацией организации либо прекращением деятельности ПБОЮЛом:
  - копии документов, подтверждающие обращение в соответствующий орган с заявлением о ликвидации;
  - копии определений, решений, постановлений судов общей юрисдикции или арбитражных судов по делам о ликвидации предприятия и т. д.

По делам о восстановлении на работе лиц, уволенных в связи с сокращением численности или штата работников организации (п. 2 ч. 1 ст. 81 ТК РФ), доказываются следующие обстоятельства:

- на самом ли деле имело место сокращение численности или штата работников организации;
- соблюдены ли требования законодательства относительно порядка высвобождения работника;
- имеется ли согласие профсоюзного комитета на увольнение работника (в соответствии с ч. 1 ст. 82 ТК РФ);
- предупрежден ли выборный профсоюзный орган о предстоящем сокращении численности или штата работников организации и возможном расторжении трудовых договоров с работниками не позднее чем за два месяца до проведения соответствующих мероприятий (ч. 1 ст. 82 ТК РФ);
- принимались ли администрацией меры для перевода работника с его согласия на другую работу, соответствующую роду его деятельности;
- были ли на момент увольнения заняты рабочие места и штатные единицы;
- имелись ли у работодателя вакантные должности — если да, то какие;
- был ли работник своевременно предупрежден под расписку о его освобождении от должности в связи сокращением численности или штата работников. Если такое предупреждение не делалось в связи с наличием письменного согласия работника, то была ли ему выплачена дополнительная компенсация в размере двухмесячного среднего заработка;
- не было ли увольнение произведено в период временной нетрудоспособности работника или в период его нахождения в отпуске.

Отдельно доказывается наличие или отсутствие у уволенного лица преимущественного права на оставление на работе (ст. 179 ТК РФ):

- наличие у семейного работника двух или более иждивенцев. Напомним, что иждивенцы — это нетрудоспособные члены семьи, находящихся на полном содержании работника или получающих от него помощь, которая является для них постоянным и основным источником средств к существованию;
- в семье работника нет других работников с самостоятельным заработком;

- работник получил в данной организации трудовое увечье или профессиональное заболевание;
- работник является инвалидом Великой Отечественной войны или инвалидом боевых действий по защите Отечества;
- работник повышает квалификацию по направлению работодателя без отрыва от работы и т. д.

Суд принимает во внимание и условия коллективных договоров, которые могут устанавливать и другие категории работников организации, пользующиеся преимущественным правом на оставление на работе при равной производительности труда и квалификации. Могут понадобиться следующие документы:

- копия приказа о приеме истца на работу или выписка;
- копия приказа об увольнении истца с работы или выписка;
- штатное расписание на момент увольнения и после увольнения истца или выписки из штатных расписаний до и после увольнения работника;
- прочие документы, подтверждающие факт увольнения истца по сокращению численности или штата;
- копия постановления профсоюзного комитета о согласии на расторжение с истцом трудового договора, иные документы, связанные с получением согласия профсоюзного органа;
- копия заявления администрации в соответствующий выборный профсоюзный орган о даче согласия на увольнение;
- письменное предупреждение работника о предстоящем сокращении численности или штата работников;
- копии свидетельств о рождении детей, справки, подтверждающие наличие иждивенцев, заключение медико-социальной экспертизы, т. е. доказательства, которые подтверждают или опровергают наличие у истца преимущественного права на оставление на работе;
- доказательства, подтверждающие отказ истца от перевода на другую работу;
- доказательства отсутствия у ответчика возможности перевести истца на другую работу;
- справка о длительности трудового стажа или трудовая книжка;
- справка о средней заработной плате истца.

В случае если судебному рассмотрению подлежит дело о восстановлении на работе лиц, уволенных в связи с несоответствием занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточ-

ной квалификации, подтвержденной результатами аттестации (п. 3 ч. 1 ст. 81 ТК РФ), доказываются, в частности, следующие факты:

- факт несоответствия занимаемой должности или выполняемой работе, подтвержденный результатами аттестации;
- вывод аттестационной комиссии о деловых качествах работника соответствует действительности;
- не вызвана ли недостаточная квалификация работника непродолжительностью трудового стажа;
- не произведено ли увольнение в период временной нетрудоспособности работника или в период его нахождения в отпуске;
- предпринимала ли администрация меры по переводу работника на другую работу.

Могут понадобиться следующие документы:

- документы о приеме на работу (копия приказа или выписка из приказа);
- документы об увольнении (копия приказа или выписка из приказа);
- приказ о проведении аттестации;
- документы, связанные с проведением аттестации;
- заключение аттестационной комиссии;
- трудовая книжка;
- справка о средней заработной плате;
- доказательства, подтверждающие отказ истца от перевода на другую работу;
- доказательства, подтверждающие отсутствие у администрации возможности перевести работника с его согласия на другую работу.

По делам, связанным с восстановлением на работе руководителя организации, его заместителей и главного бухгалтера вследствие смены собственника имущества организации (п. 4 ч. 1 ст. 81 ТК РФ), доказываются следующие факты:

- действительно ли произошла смена собственника имущества организации;
- на самом ли деле истец занимал должность руководителя организации (заместителя руководителя или главного бухгалтера);
- не произведено ли увольнение в период временной нетрудоспособности работника или в период его нахождения в отпуске;
- произведена ли новым собственником выплата уволенному работнику в размере не ниже трех средних месячных заработков и т. д.

Необходимые доказательства:

- документы о приеме на работу (копия приказа или выписка из приказа);
- документы об увольнении (копия приказа или выписка из приказа);
- трудовой договор (копия);
- документы, подтверждающие или опровергающие факт смены собственника имущества организации.

При рассмотрении дел о восстановлении на работе лиц, уволенных в связи с неоднократным неисполнением без уважительных причин трудовых обязанностей, если эти лица имеют дисциплинарное взыскание (п. 5 ч. 1 ст. 81 ТК РФ), доказыванию подлежат:

- факт неоднократного неисполнения трудовых обязанностей;
- характер причин неоднократного неисполнения этих обязанностей;
- установлена или не установлена вина работника в неисполнении без уважительных причин возложенных на него трудовых обязанностей;
- применялись ли ранее к истцу меры дисциплинарного взыскания;
- правильность наложения на работника всех дисциплинарных взысканий, которыми обосновывался приказ об увольнении (независимо от того, заявлял ли истец такое требование);
- какое именно нарушение явилось поводом к увольнению;
- характер и тяжесть этого проступка, обстоятельства его совершения, его последствия;
- отношение к труду данного работника, предшествующее проступку;
- был ли соблюден срок для применения дисциплинарного взыскания;
- неоднократность неисполнения без уважительных причин трудовых обязанностей;
- в чем состояли трудовые обязанности работника;
- получено ли согласие профсоюзного органа на увольнение работника, если работник являлся членом профсоюза (в соответствии с ч. 2 ст. 82 ТК РФ);
- не произведено ли увольнение в период временной нетрудоспособности работника или в период его нахождения в отпуске и т. д.

Часто проступок, который ставится в основу приказа об увольнении, — это отказ работника от продолжения работы в связи с изменением существенных условий труда, которые вызваны изменениями в организации производства и труда, и в отсутствии согласия работника на продолжение работы в новых условиях.

Необходимые доказательства:

- документы о приеме на работу (копия приказа или выписка из приказа);
- документы об увольнении (копия приказа или выписка из приказа);
- трудовой договор (копия);
- должностные инструкции и прочие документы, позволяющие определить, какие обязанности исполнял работник;
- материалы (докладные записки, материалы служебных проверок, объяснительные, представления, акты и т. д.) и копии приказов о наложении дисциплинарных взысканий;
- доказательства отсутствия (или наличия) вины работника в совершении проступков, за которые на него были наложены дисциплинарные взыскания;
- трудовая книжка;
- справка о средней заработной плате истца.

По делам о восстановлении на работе лиц, уволенных в связи с прогулом, т. е. отсутствием на рабочем месте без уважительных причин в течение всего рабочего дня (смены), независимо от его (ее) продолжительности, а также в случае отсутствия на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня (смены) (подп. «а» п. 6 ч. 1 ст. 81 ТК РФ), доказываются:

- факт прогула, т. е. отсутствия на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня;
- что именно является рабочим местом работника;
- на самом ли деле работник отсутствовал там, где в соответствии с трудовыми обязанностями должен выполнять порученную работу;
- причины, по которым работник отсутствовал на рабочем месте, их характер;
- соблюден ли срок наложения дисциплинарного взыскания;
- не произведено ли увольнение в период временной нетрудоспособности работника или в период его нахождения в отпуске и т. д.

Проверяется, не был ли проступок, положенный в основу приказа об увольнении, в действительности отказом работника от продолжения работы в связи с изменением существенных условий труда, вызванным изменением в организации производства и труда. В таком случае необходимо установить, был ли работник согласен на продолжение работы в новых условиях. Необходимые документы:

- документы о приеме на работу (копия приказа или выписка из приказа);
- документы об увольнении (копия приказа или выписка из приказа);
- трудовой договор (копия);
- справка о средней заработной плате истца;
- копия объяснительной, истребованной у работника при обнаружении проступка;
- доказательства отсутствия работника на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня (табели учета рабочего времени, свидетельские показания, акты, докладные записки и т. д.);
- доказательства, опровергающие факт прогула (свидетельские показания, больничные листы, медицинские справки, судебные повестки с отметкой о явке истца в качестве свидетеля и т. д.).

По делам о восстановлении на работе лиц, уволенных в связи появлением на работе (на своем рабочем месте либо на территории организации — работодателя или объекта, где по поручению работодателя работник должен выполнять трудовую функцию) в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения (подп. «б» п. 6 ч. 1 ст. 81 ТК РФ), в предмет доказывания могут быть включены следующие обстоятельства:

- факт нахождения работника в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;
- факт появления работника в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения на работе. Надо помнить, что основанием для увольнения по данному пункту может служить также появление работника в таком состоянии не только на своем рабочем месте, но и на территории предприятия, учреждения, организации либо на объекте, где по поручению администрации работник должен был выполнять трудовые функции;
- соблюдение срока наложения дисциплинарного взыскания;

- не произведено ли увольнение в период временной нетрудоспособности работника или в период его нахождения в отпуске, и т. д.

Для подтверждения этих обстоятельств требуются следующие документы:

- документы о приеме на работу (копия приказа или выписка из приказа);
- документы об увольнении (копия приказа или выписка из приказа);
- трудовой договор (копия);
- справка о средней заработной плате истца;
- копия объяснительной, истребованной у работника при обнаружении проступка;
- медицинское заключение, докладные, рапорты, письменные объяснения работника и прочие доказательства, подтверждающее факт нахождения работника в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;
- доказательства, опровергающие факт нахождения работника в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения, например, медицинские справки о состоянии здоровья, исключающем нахождение в состоянии опьянения, письменные объяснения работника, свидетельские показания и т. д.

По делам о восстановлении на работе лиц, уволенных в связи с однократным грубым нарушением трудовых обязанностей, выразившимся в разглашении охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной и иной), ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей, в том числе разглашении персональных данных другого работника (подп. «в» п. 6 ч. 1 ст. 81 ТК РФ), доказываются:

- факт разглашения охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной и иной) и (или) персональных данных другого работника именно уволенным работником;
- обстоятельства, при которых произошло разглашение;
- на самом ли деле разглашенные сведения отнесены к охраняемой законом тайне или персональным данным;
- на самом ли деле эти сведения стали известны в связи с исполнением трудовых обязанностей;
- был ли работник предупрежден о необходимости неразглашения соответствующих сведений;

- не произведено ли увольнение в период временной нетрудоспособности работника или в период его нахождения в отпуске и т. д.

Могут потребоваться следующие доказательства:

- документы о приеме на работу (копия приказа или выписка из приказа);
- документы об увольнении (копия приказа или выписка из приказа);
- трудовой договор (копия), должностные инструкции и прочие доказательства, подтверждающие либо опровергающие факт того, что сведения, входящие в состав охраняемой законом тайны, стали известны работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей;
- справка о средней заработной плате истца;
- копия объяснительной, истребованной у работника при обнаружении факта распространения сведений;
- прочие доказательства распространения сведений, например, вступивший в законную силу приговор суда, постановления об отказе в возбуждении уголовного дела, публикации в средствах массовой информации и т. д.

По делам о восстановлении на работе лиц, уволенных в связи с однократным грубым нарушением трудовых обязанностей, выразившимся в совершении по месту работы хищения (в том числе мелкого) чужого имущества, растраты, умышленного его уничтожения или повреждения, установленных вступившим в законную силу приговором суда или постановлением судьи, органа, должностного лица, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях (подп. «г» п. 6 ч. 1 ст. 81 ТК РФ), доказыванию подлежат следующие факты:

- факт хищения, в том числе мелкого, чужого имущества, растраты, умышленного его уничтожения или повреждения работником;
- факт совершения указанных действий по месту работы;
- факт осуждения работника или привлечения его к административной ответственности за соответствующее правонарушение;
- не произведено ли увольнение в период временной нетрудоспособности работника или в период его нахождения в отпуске.

Необходимыми доказательствами по делу будут выступать:

- документы о приеме на работу (копия приказа или выписка из приказа);

- документы об увольнении (копия приказа или выписка из приказа);
- копия объяснительной, истребованной у работника при обнаружении соответствующих действий, если таковая истребовалась;
- сведения о проведении работодателем проверки причин и условий, способствовавших совершению правонарушения;
- прочие документы, которые могут подтвердить или опровергнуть факт совершения действий, которые могли послужить основанием увольнения, например:
  - вступившие в законную силу приговор суда или постановление судьи;
  - вступившее в законную силу постановление органа, уполномоченного рассматривать дела об административных правонарушениях;
  - доказательства отмены приговора или постановления о привлечении к административной ответственности и т. д.

По делам о восстановлении на работе лиц, уволенных в связи с однократным грубым нарушением работником требований по охране труда, установленного комиссией по охране труда или уполномоченным по охране труда, если это нарушение повлекло за собой тяжкие последствия (несчастный случай на производстве, авария, катастрофа) либо заведомо создавало реальную угрозу наступления таких последствий (подп. «д» п. 6 ч. 1 ст. 81 ТК РФ), доказыванию подлежат следующие факты:

- сам факт нарушения работником требований по охране труда;
- в чем именно состояли требования по охране труда для данного работника;
- в чем проявились тяжкие последствия нарушения работником требований по охране труда;
- наличие или отсутствие причинно-следственной связи между действиями или бездействием работника и наступившими тяжкими последствиями;
- создало ли нарушение работником требований по охране труда реальную угрозу наступления тяжких последствий;
- не произведено ли увольнение в период временной нетрудоспособности работника или в период его нахождения в отпуске;
- наличие или отсутствие вины работника и т. д.

Понадобятся следующие документы:

- документы о приеме на работу (копия приказа или выписка из приказа);

- документы об увольнении (копия приказа или выписка из приказа);
- трудовой договор (копия), должностные инструкции и прочие доказательства, подтверждающие либо опровергающие факт того, что именно входило в обязанности работника;
- справка о средней заработной плате истца;
- документы по охране труда, которым должен был следовать работник;
- акты расследования несчастного случая на производстве, доказательства, подтверждающие наступление иных тяжких последствий или создания реальной угрозы наступления тяжких последствий;
- вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу, вступившее в законную силу постановление органа, уполномоченного рассматривать дело об административном правонарушении, и т. п.

По делам о восстановлении на работе лиц, непосредственно обслуживающих денежные или товарные ценности и уволенных в связи с совершением виновных действий, если эти действия дают основание для утраты доверия к нему со стороны работодателя (п. 7 ч. 1 ст. 81 ТК РФ), должны быть доказаны следующие факты:

- факт того, что работник на самом деле выполнял действия, непосредственно связанные с обслуживанием денежных или товарных ценностей;
- совершение действий, которые привели к утрате доверия со стороны работодателя, например:
  - обмер;
  - обсчет;
  - обвес;
  - принятие денежных средств без использования ККТ и т. д.;
- на самом ли деле эти действия дают основания для утраты доверия со стороны работодателя;
- установлена ли вина работника в совершении указанных действий;
- не произведено ли увольнение в период временной нетрудоспособности работника или в период его нахождения в отпуске;
- а также другие обстоятельства, свидетельствующие об утрате доверия к работнику со стороны работодателя.

Необходимые документы:

- документы о приеме на работу (копия приказа или выписка из приказа);

- документы об увольнении (копия приказа или выписка из приказа);
- документы, подтверждающие либо опровергающие факт совершения виновных действий, повлекших утрату доверия, например:
  - постановление о привлечении к административной ответственности;
  - докладные, служебные записки;
  - акты проверок;
  - акты о недостаче и т. д.;
- объяснительные документы;
- трудовой договор (копия), должностные инструкции, иные доказательства, подтверждающие либо опровергающие факт выполнения работником трудовых обязанностей, непосредственно связанных с обслуживанием денежных или товарных ценностей;
- в случае если таковой договор заключался — договор о полной материальной ответственности;
- доказательства, подтверждающие утрату доверия к работнику со стороны работодателя или свидетельствующие об обратном, и т. д.

По делам о восстановлении на работе лиц, выполняющих воспитательные функции, уволенных в связи с совершением аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы (п. 8 ч. 1 ст. 81 ТК РФ), доказываются следующие обстоятельства:

- то, что уволенный действительно занимался воспитательной деятельностью. Напомним, что таковой деятельностью занимаются:
  - учителя;
  - преподаватели высших учебных заведений;
  - мастера производственного обучения;
  - воспитатели детских дошкольных образовательных учреждений;
  - воспитатели детских домов;
- выполнение работником воспитательной функции;
- совершение работником аморального проступка;
- в чем именно он проявился;
- характер и степень тяжести совершенного проступка;
- возможность продолжения исполнения работником своих трудовых функций;
- соблюдение срока наложения дисциплинарного взыскания;

- не произведено ли увольнение в период временной нетрудоспособности работника или в период его нахождения в отпуске; и другие обстоятельства.

Доказательства:

- документы о приеме на работу (копия приказа или выписка из приказа);
- документы об увольнении (копия приказа или выписка из приказа);
- документы, подтверждающие либо опровергающие факт совершения аморального проступка, как-то:
  - постановление о привлечении к административной ответственности;
  - постановление о возбуждении или об отказе в возбуждении уголовного дела;
  - медицинские справки и т. д.;
- копия объяснительной записки, истребованной у работника при обнаружении аморального проступка;
- трудовой договор (копия), должностные инструкции и иные доказательства, подтверждающие либо опровергающие факт выполнения работником воспитательной функции.

По делам о восстановлении на работе руководителя организации (филиала, представительства), его заместителя и главного бухгалтера, уволенных в связи с принятием необоснованного решения, повлекшего за собой нарушение сохранности имущества, неправомерное его использование или иной ущерб имуществу организации (п. 9 ч. 1 ст. 81 ТК РФ), доказываются:

- то, что истец на самом деле занимал должность:
  - руководителя организации (филиала, представительства);
  - заместителя руководителя организации (филиала, представительства);
  - главного бухгалтера организации (филиала, представительства);
- в именно выражаются трудовые обязанности названных лиц;
- имеется ли у этих лиц право принимать решения, влияющие на судьбу имущества организации;
- насколько было обоснованным или необоснованным решение, принятое истцом и повлекшее неблагоприятные имущественные последствия для организации;
- на самом ли деле был причинен ущерб имуществу, нарушена его сохранность, допущено его неправомерное использование и т. д.;

- наличие причинно-следственной связи между принятым решением и наступившими неблагоприятными последствиями;
- был ли соблюден срок наложения дисциплинарного взыскания, не был ли произведено увольнение в период временной нетрудоспособности работника или в период его нахождения в отпуске и т. д.

Необходимые доказательства:

- документы о приеме на работу (копия приказа или выписка из приказа);
- документы об увольнении (копия приказа или выписка из приказа);
- копия объяснительной, истребованной у работника при проведении в отношении него служебной проверки;
- трудовой договор (копия), должностные инструкции;
- вступившие в законную силу судебные акты (приговоры, решения) и т. д.

По делам о восстановлении на работе руководителя организации (филиала, представительства), его заместителя, уволенных в связи с однократным грубым нарушением своих трудовых обязанностей (п. 10 ч. 1 ст. 81 ТК РФ), доказыванию подлежат:

- тот факт, что истец на самом деле занимал должность руководителя организации, филиала, представительства, его заместителя;
- в чем именно выражались трудовые обязанности руководителя организации, филиала, представительства, его заместителя;
- в чем именно выразилось однократное грубое нарушение истцом своих трудовых обязанностей;
- не является ли этот проступок отказом работника от продолжения работы в связи с изменением существенных условий труда, вызванным изменением в организации производства и труда либо отказом работника приступить к выполнению работы, на которую работник был переведен в нарушение закона;
- соблюдение срока наложения дисциплинарного взыскания, не было ли произведено увольнение в период временной нетрудоспособности работника или в период его нахождения в отпуске и т. д.

Необходимые документы:

- документы о приеме на работу (копия приказа или выписка из приказа);

- документы об увольнении (копия приказа или выписка из приказа);
- копия объяснительной, истребованной у работника при проведении в отношении него служебной проверки;
- трудовой договор (копия), должностные инструкции;
- иные доказательства.

По делам о восстановлении на работе лиц, уволенных в связи с представлением работником работодателю подложных документов при заключении трудового договора (п. 11 ч. 1 ст. 81 ТК РФ), доказыванию подлежит:

- сам факт заключения трудового договора с работником;
- факт представления подложных документов;
- насколько влияют представленные подложные документы на возможность заключения трудового договора с работником;
- не произведено ли увольнение в период временной нетрудоспособности работника или в период его нахождения в отпуске и т. д.

Необходимые доказательства:

- документы о приеме на работу (копия приказа или выписка из приказа);
- документы об увольнении (копия приказа или выписка из приказа);
- копия объяснительной записки, затребованной у работника при обнаружении подложных документов;
- документы, представляемые работником при приеме на работу (анкета, личный листок по учету кадров, приложения к ним);
- судебные акты и т. д.

По делам о восстановлении на работе руководителя организации, членов коллегиального исполнительного органа организации, уволенных в связи с наличием оснований, предусмотренных трудовым договором с ними (п. 13 ч. 1 ст. 81 ТК РФ), доказывается:

- на самом ли деле работник является руководителем организации или членом коллегиального исполнительного органа организации;
- какие именно условия трудового договора являются основанием для увольнения работника;
- какое конкретно событие послужило причиной для увольнения;
- соответствует ли основание увольнения истца основаниям увольнения, предусмотренными трудовым договором с истцом;

- не произведено ли увольнение в период временной нетрудоспособности работника или в период его нахождения в отпуске, прочие обстоятельства, связанные с конкретным основанием увольнения.

Необходимые доказательства:

- документы о приеме на работу (копия приказа или выписка из приказа);
- документы об увольнении (копия приказа или выписка из приказа);
- трудовой договор (копия);
- должностные инструкции.

. По делам о восстановлении на работе лиц, уволенных в связи с наличием обстоятельств, не зависящих от воли сторон (ст. 83 ТК РФ), в предмет доказывания включаются следующие обстоятельства:

- на самом ли деле имели место обстоятельства, не зависящие от воли сторон, как-то:
  – призыв работника на военную службу или направление его на заменяющую ее альтернативную гражданскую службу;
  – восстановление на работе работника, ранее выполнявшего эту работу, по решению государственной инспекции труда или суда;
  – неизбрание на должность;
  – осуждение работника к наказанию, исключающему продолжение прежней работы, в соответствии с приговором суда, вступившим в законную силу;
  – признание работника полностью неспособным к трудовой деятельности в соответствии с медицинским заключением, выданным в порядке, установленном федеральными законами и иными нормативно-правовыми актами РФ;
  – смерть работника либо работодателя — физического лица, а также признание судом работника либо работодателя — физического лица умершим или безвестно отсутствующим;
  – наступление чрезвычайных обстоятельств, препятствующих продолжению трудовых отношений (военные действия, катастрофа, стихийное бедствие, крупная авария, эпидемия и другие чрезвычайные обстоятельства), если данное обстоятельство признано решением Правительства РФ или органа государственной власти соответствующего субъекта РФ;

– дисквалификация или иное административное наказание, исключающее возможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору;
– истечение срока действия, приостановление действия на срок более двух месяцев или лишение работника специального права (лицензии, права на управление транспортным средством, права на ношение оружия, другого специального права) в соответствии с федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, если это влечет за собой невозможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору;
– прекращение допуска к государственной тайне, если выполняемая работа требует такого допуска;
– отмена решения суда или отмена (признание незаконным) решения государственной инспекции труда о восстановлении работника на работе;
– приведение общего количества работников, являющихся иностранными гражданами или лицами без гражданства, в соответствие с допустимой долей таких работников, установленной Правительством РФ для работодателей, осуществляющих на территории РФ определенные виды экономической деятельности;

- препятствовали ли выявленные обстоятельства выполнению работником трудовых обязанностей;
- предлагалось ли работнику перевестись с его согласия на другую работу — если основанием увольнения послужило восстановление на работе работника, ранее выполнявшего эту работу, и т. д.

Необходимые документы:

- документы о приеме на работу (копия приказа или выписка из приказа);
- документы об увольнении (копия приказа или выписка из приказа);
- трудовой договор (копия);
- доказательства, подтверждающие или опровергающие наличие обстоятельств, не зависящих от воли сторон, например:

– документы призывной комиссии;
– приказ о восстановлении на работе работника, ранее выполнявшего эту работу;

- результаты конкурсов на замещение вакантной должности; вступивший в законную силу приговор суда, заключение медико-социальной экспертной комиссии;
- свидетельства о смерти (вступившие в законную силу судебные решения о признании работника либо работодателя — физического лица умершим или безвестно отсутствующим и иные доказательства) и т. д.

По делам о восстановлении на работе лиц, уволенных вследствие нарушения установленных ТК РФ или иным федеральным законом правил заключения трудового договора (ст. 84 ТК РФ), доказывается:

- на самом ли деле имело место нарушение установленных ТК РФ или иным федеральным законом обязательных правил при заключении трудового договора, перечисленных в ст. 84 ТК РФ, например:
  - заключение трудового договора в нарушение решения суда о лишении конкретного лица права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
  - заключение трудового договора на выполнение работы, противопоказанной данному лицу по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением;
  - отсутствие соответствующего документа об образовании;
  - заключение трудового договора в нарушение постановления судьи, органа, должностного лица, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, о дисквалификации или ином административном наказании, исключающем возможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору, либо заключение трудового договора в нарушение установленных федеральными законами ограничений, запретов и требований, касающихся привлечения к трудовой деятельности граждан, уволенных с государственной или муниципальной службы, и т. д.;
- исключает ли нарушение правил при приеме на работу возможность продолжения работы;
- был ли предложен работнику перевод на другую работу;
- наличие вины работника в нарушении правил при приеме на работу и т. д.

Необходимые доказательства по делу:

- документы о приеме на работу (копия приказа или выписка из приказа);

- документы об увольнении (копия приказа или выписка из приказа);
- трудовой договор (копия), должностные инструкции и иные документы, которые позволят установить характер выполняемых трудовых обязанностей;
- документы, поданные работником при приеме на работу (например, личный листок по учету кадров, анкета);
- доказательства, подтверждающие или опровергающие нарушение установленных ТК РФ или иным федеральным законом обязательных правил при заключении трудового договора, перечисленных в ст. 84 ТК РФ;
- письменные доказательства, подтверждающие отказ работника от перевода на иную работу, и т. д.

По делам о взыскании заработной платы за время вынужденного прогула (это требование может быть заявлено работником как вместе с иском о восстановлении на работе, так и в виде самостоятельного искового требования), доказываются:

- размер заработной платы истца до увольнения;
- размер подлежащих взысканию процентов в соответствии со ст. 236 ТК РФ;
- факт вынужденного прогула и другие обстоятельства, в результате которых у работодателя возникает обязанность по выплате работнику денежных средств;
- продолжительность периода, за который работодатель не выполнил обязанность по выплате работнику заработной платы;
- размер подлежащей взысканию заработной платы за время вынужденного прогула и иные факты в зависимости от конкретных обстоятельств дела.

Необходимые доказательства:

- документы о приеме на работу (копия приказа или выписка из приказа);
- документы об увольнении (копия приказа или выписка из приказа);
- трудовой договор (копия);
- доказательства, подтверждающие или опровергающие факт вынужденного прогула, и т. д.

Дела о взыскании начисленной, но не выплаченной заработной платы рассматриваются в порядке приказного производства (ст. 122 ГПК РФ). Однако в случае возникновения спора эти требования будут

рассматриваться в порядке искового производства. В предмет доказывания по таким делам входят следующие обстоятельства:

- факт нахождения работника и работодателя в трудовых правоотношениях;
- факт начисления работнику заработной платы;
- факт задержки выплаты (невыплаты) уже начисленной заработной платы;
- размер выплаты, причитающейся работнику и не выплаченной работодателем, в том числе и размер процентов, исчисленных по правилам ст. 236 ТК РФ.

Необходимые доказательства:

- копия платежной ведомости, справки из бухгалтерии, выписки из платежной ведомости на получение заработной платы;
- расчетный листок (ст. 136 ТК РФ);
- документы, подтверждающие задержку выплаты заработной платы (например, справки из бухгалтерии), и т. д.

По делам о материальной ответственности работника за ущерб, причиненный работодателю, доказываются следующие обстоятельства:

- трудовые отношения между работником и работодателем;
- факт причинения работником вреда в виде прямого действительного ущерба;
- размер ущерба, напомним, что неполученные доходы (упущенная выгода) взысканию с работника не подлежат (ч. 1 ст. 238 ТК РФ);
- противоправность действий (бездействия), решений работника, повлекших причинение вреда;
- вина работника в причинении вреда;
- наличие причинно-следственной связи между противоправными действиями работника и наступившими неблагоприятными последствиями у работодателя;
- наличие или отсутствие обстоятельств, исключающих материальную ответственность работника, например, возникновение ущерба вследствие:
  - непреодолимой силы;
  - нормального хозяйственного риска;
  - крайней необходимости;
  - необходимой обороны;
  - в случае неисполнения работодателем обязанности по обеспечению надлежащих условий для хранения имущества, вверенного работнику;

- проведение проверки работодателем для установления размера причиненного ущерба и причин его возникновения;
- наличие или отсутствие обстоятельств, при которых работник несет полную материальную ответственность перед работодателем;
- размер среднего месячного заработка работника (если он не несет полной материальной ответственности);
- причины, повлекшие причинение ущерба;
- материальное положение работника и другие обстоятельства, позволяющие суду снизить размер ущерба, подлежащего взысканию с работника;
- если в обоснование иска положен договор о коллективной (бригадной) материальной ответственности работников за причинение ущерба, то нужна проверка соблюдения работодателем предусмотренных ТК РФ правил для установления коллективной (бригадной) материальной ответственности и т. д.

Необходимые доказательства:

- копия приказа о приеме ответчика на работу (например, выписка из приказа о приеме ответчика на работу);
- если трудовые отношения прекращены, то копия приказа об увольнении работника или выписка из приказа об увольнении работника;
- трудовой договор (копия) с работником;
- договор о полной материальной ответственности — в случае заключения договора о полной материальной ответственности;
- письменный договор о коллективной (бригадной) материальной ответственности (если он заключался);
- копии должностных инструкций, правил внутреннего трудового распорядка и иных локальных актов. Они должны позволять установить, в чем состояли обязанности работника, а также противоправность его действий (бездействия), решений, причинивших вред;
- сведения о заработной плате работника, иных доходах ответчика;
- доказательства, подтверждающие или опровергающие факт причинения вреда в виде прямого действительного ущерба;
- справки об имущественном положении, о наличии иждивенцев у ответчика, иные доказательства, подтверждающие наличие обстоятельств, смягчающих ответственность;

- материалы проведенной работодателем проверки для установления размера причиненного ущерба и причин его возникновения;
- письменное объяснение работника, истребованное работодателем для установления причины возникновения ущерба, и т. д.

ДЕЛА ЖИЛИЩНЫЕ

Споры по договорам найма жилого помещения

По договору найма жилого помещения одна сторона (наймодатель) обязуется предоставить другой стороне (нанимателю) за плату жилое помещение во владение и пользование для проживания в нем (ст. 671 ГК РФ).

По договору социального найма жилого помещения одна сторона — собственник жилого помещения государственного или муниципального жилищного фонда либо управомоченное им лицо (наймодатель) — обязуется передать другой стороне — гражданину (нанимателю) — жилое помещение во владение и пользование для проживания в нем на условиях, установленных ЖК РФ (ст. 60 ЖК РФ).

Члены семьи нанимателя жилого помещения имеют равные с ним права и обязанности (ст. 672 ГК РФ, ст. 69 ЖК РФ). Члены семьи нанимателя — это проживающие совместно с ним его супруг, дети и родители (ст. 69 ЖК РФ). Другие лица (родственники, нетрудоспособные иждивенцы) признаются членами семьи нанимателя в случае, если вселены в качестве таковых и ведут с ним общее хозяйство. Иные лица могут быть признаны членами семьи нанимателя в исключительных случаях и только в судебном порядке. В случае если гражданин перестал быть членом семьи нанимателя жилого помещения, но продолжает проживать в нем, то за ним сохраняются такие же права, какие имеют наниматель и члены его семьи.

На вселение к родителям их несовершеннолетних детей не требуется согласие остальных членов семьи нанимателя и согласие наймодателя.

Отсутствие прописки либо регистрации, заменившей институт прописки, само по себе не может служить основанием для ограничения прав и свобод человека, включая и право на жилище.

При рассмотрении дел, связанных с признанием права пользования жилым помещением, необходимо учитывать, что данные,

свидетельствующие о наличии или отсутствии прописки (регистрации), являются лишь одним из доказательств того, состоялось ли между нанимателем (собственником) жилого помещения, членами его семьи соглашение о вселении лица в занимаемое ими жилое помещение и на каких условиях (п. 13 постановления Верховного суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия»).

Как правило, по делам о признании права пользования жилыми помещениями требуется доказывать следующие факты:

- заключение договора социального найма жилого помещения (ст. 674 ГК РФ, ст. 60 ЖК РФ);
- факт вселения истца в спорное жилое помещение в установленном порядке и фактическое проживание в нем (ст. 677, 679 ГК РФ, ст. 69, 70 ЖК РФ);
- круг лиц, которые обладают равным с нанимателем правом пользования спорным жилым помещением на момент вселения истца;
- давали ли они письменное согласие на его вселение (не требуется, если истец вселялся в спорное жилое помещение в качестве нанимателя или одновременно с нанимателем, а также при вселении несовершеннолетнего ребенка нанимателя или члена его семьи).

Факт заключения договора социального найма жилого помещения до 1 марта 2005 г. (в период действия ЖК РСФСР) доказывают:

- ордер на жилое помещение;
- обменный ордер в случае вселения в порядке обмена;
- договор социального найма жилого помещения.

Начиная с 1 марта 2005 г., доказательством заключения договора социального найма служит только договор социального найма жилого помещения.

Факт вселения истца в спорное жилое помещение и фактическое проживание в нем доказывают:

- справка о регистрации по месту жительства и составе семьи;
- документы о внесении платы за спорное жилое помещение и коммунальных платежей (банковские документы, чеки, квитанции и т. д.);
- акт о фактическом проживании. Такой документ может быть составлен с участием представителя жилищно-эксплуатационной организации, соседей и т. д.;
- свидетельские показания и т. д.

Перечень лиц, обладающих равным с нанимателем правом пользования спорным жилым помещением на момент вселения истца, их согласие на его вселение, условия вселения истца и пользования им спорным жилым помещением устанавливаются при помощи:

- справки о регистрации по месту жительства и составе семьи;
- документов регистрационного учета по месту жительства (например, заявление о регистрации и согласии на его вселение);
- свидетельских показаний и т. д.

В случае выезда нанимателя или члена его семьи из занимаемого ими жилого помещения заинтересованное лицо вправе обратиться в суд с иском о признании выбывшего утратившим право пользования жилым помещением.

По делам о признании нанимателя (члена его семьи) утратившим право пользования жилым помещением доказываются следующие факты:

- заключение договора социального найма жилого помещения (ст. 674 ГК РФ, ст. 60 ЖК РФ);
- вселение истца в спорное жилое помещение в установленном порядке и фактическое проживание в нем (ст. 677, 679 ГК РФ, ст. 69, 70 ЖК РФ);
- круг лиц, обладавших равным с нанимателем правом пользования спорным жилым помещением на момент вселения истца, и их письменное согласие на его вселение (ст. 677, 679 ГК РФ, ст. 69, 70 ЖК РФ). Не требуется, если истец вселялся в спорное жилое помещение в качестве нанимателя или одновременно с нанимателем и при вселении несовершеннолетнего ребенка нанимателя или члена его семьи;
- условия вселения истца и пользования им спорным жилым помещением (ст. 677, 679 ГК РФ, ст. 69, 70 ЖК РФ). Не требуется, если истец вселялся в спорное жилое помещение в качестве нанимателя или одновременно с нанимателем, а также при вселении несовершеннолетнего ребенка нанимателя или члена его семьи;
- выезд ответчика на постоянное жительство в другое место (ст. 687 ГК РФ, ст. 83 ЖК РФ);
- обстоятельства, свидетельствующие об отказе ответчика от права пользования спорным жилым помещением, а также об обратном (ст. 153, 154, 687 ГК РФ, ст. 83 ЖК РФ), как-то:

– неисполнение обязанностей, вытекающих из договора социального найма, например, отказ от внесения платы за жилое помещение и коммунальные услуги;
– временный выезд из спорного жилого помещения на время выполнения работы и т. д.

Требуются доказательства:

- заключения договора социального найма жилого помещения;
- факта вселения истца в спорное жилое помещение и фактического проживания в нем;
- круга лиц, обладающих равными с нанимателем правом пользования спорным жилым помещением на момент вселения истца, их согласие на его вселение, условия вселения истца и пользования им спорным жилым помещением — те же, что и по предыдущей категории дел.

Выезд ответчика на постоянное жительство в другое место и обстоятельства, свидетельствующие о его отказе от права пользования спорным жилым помещением, доказываются при помощи:

- справок о регистрации по месту жительства и составе семьи по новому месту жительства;
- заявления ответчика о снятии с регистрационного учета (выписке) и о постановке на такой учет (прописке), листка убытия;
- документов о внесении квартплаты и коммунальных платежей;
- справки из военкомата о снятии и постановке на воинский учет;
- акта о непроживании ответчика в спорном жилом помещении и об отсутствии его вещей в нем, составленного с участием представителя жилищно-эксплуатационной организации, соседей, иных лиц;
- свидетельских показаний и т. д.

На вынужденный характер выезда ответчика на постоянное жительство в другое место могут указывать:

- свидетельство о расторжении брака;
- акт о препятствии в проживании ответчика в спорном жилом помещении;
- свидетельские показания и т. д.

Достаточно часто после расторжения брака возникает необходимость в принудительном обмене. Если между нанимателем жилого помещения по договору социального найма и проживающими совместно с ним членами его семьи не достигнуто соглашение об обмене, любой из них вправе требовать осуществления принудительного обмена занима-

емого жилого помещения в судебном порядке (п. 3 ст. 72 ЖК РФ). При этом должны учитываться заслуживающие внимания доводы и законные интересы лиц, проживающих в обмениваемом жилом помещении.

Проживающие совместно с нанимателем члены его семьи вправе требовать от нанимателя обмена занимаемого ими жилого помещения по договору социального найма на жилые помещения, предоставленные по договорам социального найма другим нанимателям и находящиеся в разных домах или квартирах (п. 2 ст. 72 ЖК РФ).

Обмен жилыми помещениями между нанимателями данных помещений по договорам социального найма не допускается в случае, если (ст. 73 ЖК РФ):

- к нанимателю обмениваемого жилого помещения предъявлен иск о расторжении или об изменении договора социального найма жилого помещения;
- право пользования обмениваемым жилым помещением оспаривается в судебном порядке;
- обмениваемое жилое помещение признано в установленном порядке непригодным для проживания;
- принято решение о сносе соответствующего дома или его переоборудовании для использования в других целях;
- принято решение о капитальном ремонте соответствующего дома с переустройством и (или) перепланировкой жилых помещений в этом доме;
- в результате обмена в коммунальную квартиру вселяется гражданин, страдающий одной из тяжелых форм хронических заболеваний (см. подп. 4 п. 1 ст. 51 ЖК РФ).

Подлежат доказыванию следующие факты:

- поскольку принудительный обмен возможен только в отношении жилых помещений, занимаемых по договору социального найма (ст. 72 ЖК РФ), то жилые помещения, предлагаемые для обмена, должны соответствовать понятию жилого помещения, данному в ст. 15, 16 ЖК РФ;
- жилое помещение, предлагаемое для обмена, должно соответствовать установленным санитарным и техническим правилам и нормам, иным требованиям законодательства (ст. 15 ЖК РФ);
- наличие или отсутствие условий, предусмотренных ст. 73 ЖК РФ, при которых обмен жилыми помещениями между нанимателями данных помещений по договорам социального найма не допускается;

- соблюдены ли законные интересы граждан, проживающих в данных жилых помещениях (п. 3 ст. 72 ЖК РФ);
- на самом ли деле имеется спор между членами семьи и нанимателем жилого помещения (п. 3 ст. 72 ЖК РФ);
- проживают ли в жилом помещении несовершеннолетние, недееспособные или ограниченно дееспособные граждане, необходимо ли согласие на обмен органа опеки и попечительства (п. 4 ст. 72 ЖК РФ);
- варианты обмена и их соответствие интересам обменивающихся сторон;
- состав лиц, проживающих в обмениваемом жилом помещении, и т. д.

Могут потребоваться следующие доказательства:

- решение о предоставлении жилых помещений жилищного фонда социального использования, принятые органом местного самоуправления, либо ордер как основание для вселения по договору социального найма до введения в действие нового ЖК РФ в отношении занимаемых жилых помещений — на спорное жилое помещение и на жилое помещение, предназначенное для обмена;
- выписки из домовых книг относительно спорного жилого помещения, а также жилого помещения, предназначенного для обмена;
- копии лицевых счетов по спорному жилью и по жилому помещению, предназначенному для обмена;
- согласие в письменной форме наймодателя жилого помещения на обмен (п. 1 ст. 72 ЖК РФ);
- варианты обмена;
- доказательства того, что ответчику (ответчикам) предлагались варианты обмена, и он отказался от них;
- сведения о состоянии жилого помещения;
- доказательства, подтверждающие необходимость обмена;
- заявление нанимателей, проживающих в жилом помещении, с которыми планируется принудительный обмен, по варианту обмена и их согласие на обмен;
- письменное согласие органов опеки и попечительства на обмен, если в обмениваемом жилом помещении проживают несовершеннолетние, недееспособные или ограниченно дееспособные граждане, и т. д.

Споры, связанные с приватизацией

Приватизация — это бесплатная передача в собственность гражданина РФ занимаемого им по договору социального найма жилого помещения государственного или муниципального жилищного фонда социального использования.

Граждане РФ, занимающие жилые помещения в государственном и муниципальном жилищном фонде, включая жилищный фонд, находящийся в хозяйственном ведении предприятий или оперативном управлении учреждений (ведомственный фонд) на условиях социального найма, вправе с согласия всех совместно проживающих совершеннолетних членов семьи, а также несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет приобрести эти помещения в собственность на условиях, предусмотренных законодательством РФ и субъектов РФ (ст. 1, 2 Закона РФ от 4 июля 1991 г. № 1541-1 «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»). Согласно Федеральному закону от 29 декабря 2004 г. № 189-ФЗ (ред. 1 февраля 2010 г.) бесплатная приватизация жилых помещений прекращается с 1 марта 2013 года.

В случае нарушения прав гражданина при решении вопросов приватизации занимаемого им жилого помещения он вправе обратиться в суд (ст. 8 Закона РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»).

Рекомендации для судов по данной категории дел содержатся в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 24 августа 1993 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Закона Российской Федерации «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации».

Так, доказыванию подлежат факты:

- принадлежность жилого помещения к государственному, муниципальному или ведомственному жилищному фонду социального использования (ст. 1, 2 Закона РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»);
- заключение договора социального найма жилого помещения нанимателем, истцом или гражданином, членом семьи которого истец является (ст. 674 ГК РФ, ст. 60 ЖК РФ, ст. 1, 2 Закона РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»);
- вселение истца в спорное жилое помещение в качестве нанимателя или члена его семьи, а также фактическое проживание в нем (ст. 677, 679 ГК РФ, ст. 69, 70 ЖК РФ, ст. 1, 2, 7 Закона РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»);

- круг лиц, обладавших равным с нанимателем правом пользования спорным жилым помещением на момент вселения истца, и их письменное согласие на его вселение (ст. 677, 679 ГК РФ, ст. 69, 70 ЖК РФ. Не требуется, если истец вселялся в спорное жилое помещение в качестве нанимателя или одновременно с нанимателем и для вселения несовершеннолетнего ребенка нанимателя или члена его семьи;
- условия вселения истца и пользования им спорным жилым помещением. Не требуется, если истец вселялся в спорное жилое помещение в качестве нанимателя или одновременно с нанимателем и для вселения несовершеннолетнего ребенка нанимателя или члена его семьи;
- обращение истца в уполномоченный собственником жилищного фонда орган с заявлением о приватизации спорного жилого помещения;
- кто еще наравне с нанимателем имеет право пользования спорным жилым помещением на момент обращения истца в уполномоченный собственником жилищного фонда орган с заявлением о приватизации спорного жилого помещения (ст. 677, 679 ГК РФ, ст. 1, 2, 7 Закона РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»);
- имеется ли согласие на приватизацию всех этих лиц;
- при наличии среди них несовершеннолетних или недееспособных — имеется ли согласие органа опеки и попечительства на приватизацию (ст. 26, 28, 37, 677, 679 ГК РФ, ст. 1, 2, 7 Закона РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»);
- имеются ли основания (основание), препятствующие приватизации спорного жилого помещения (ст. 4, 11 Закона РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»):
  - спорное жилое помещение находится в аварийном состоянии;
  - спорное жилое помещение находится в общежитии;
  - спорное жилое помещение находится в доме закрытого военного городка;
  - спорное жилое помещение является служебным, за исключением жилищного фонда совхозов и других сельскохозяйственных предприятий, к ним приравненных;
  - использование истцом права на приватизацию другого жилого помещения ранее. Положение ст. 4, запрещающее при-

ватизацию находящегося в сельской местности жилищного фонда стационарных учреждений социальной защиты населения, — в той мере, в какой оно распространяется на жилищный фонд, находящийся вне территорий соответствующих учреждений социальной защиты населения, — как аналогичное положениям, ранее признанным Конституционным Судом РФ не соответствующими Конституции РФ, не может применяться судами, другими органами и должностными лицами (определение Конституционного Суда РФ от 10 декабря 2002 г. № 316-О). Акты или их отдельные положения, признанные неконституционными, утрачивают силу (ч. 3 ст. 79 Федерального конституционного закона от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ);

– отзыв истцом и (или) лицом, обладавшим равным с нанимателем правом пользования спорным жилым помещением на момент обращения истца в уполномоченный собственником жилищного фонда орган с заявлением о приватизации спорного жилого помещения, этого заявления до оформления договора передачи жилого помещения в собственность истца (ст. 1, 2, 7, 8 Закона РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»).

Принадлежность спорного жилого помещения к государственному, муниципальному или ведомственному жилищному фонду социального использования доказывают:

- выписка из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним;
- справка органов БТИ о принадлежности недвижимого имущества.

Заключение договора социального найма жилого помещения подтверждается:

- до 1 марта 2005 г. — ордером на жилое помещение, обменным ордером (при вселении в порядке обмена), договором социального найма жилого помещения;
- с 1 марта 2005 г. — только договором социального найма жилого помещения.

Факт вселения истца в спорное жилое помещение и его фактическое проживание в нем подтверждают:

- справка о регистрации по месту жительства и составе семьи;
- акт о фактическом проживании, составленный с участием представителя жилищно-эксплуатационной организации, соседей, иных лиц;

- квитанции, чеки, иные платежные документы о внесении платы за спорное жилое помещение и коммунальных платежей;
- свидетельские показания и т. д.

Перечень лиц, обладавших равным с нанимателем правом пользования спорным жилым помещением на момент вселения истца, их согласие на его вселение, условия вселения истца и пользования им спорным жилым помещением устанавливаются при помощи:

- справки о регистрации по месту жительства и составе семьи;
- документов регистрационного учета (например, заявление нанимателя (членов его семьи) о регистрации истца и согласии на его вселение);
- свидетельских показаний и т. д.

Факт обращения истца с заявлением о приватизации спорного жилого помещения и согласие всех лиц, обладавших равным с нанимателем правом пользования спорным жилым помещением, на его приватизацию подтверждает:

- копия заявления о приватизации с отметкой о его принятии;
- справка органа опеки и попечительства о согласии на приватизацию;
- копия решения или иного ответа должностного лица уполномоченного органа об отказе в приватизации.

Факт отзыва заявления о приватизации подтверждает заявление об отзыве заявления о приватизации.

О наличии обстоятельств, препятствующих приватизации спорного жилого помещения могут свидетельствовать данные, содержащиеся:

- в выписке из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним;
- в справке БТИ о принадлежности и (или) техническом состоянии спорного жилого помещения;
- в плане жилого помещения и экспликации к нему, изготавливаемые БТИ.

Передача жилого помещения в собственность гражданина в порядке приватизации с нарушением установленных Законом РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» условий и порядка по иску заинтересованного лица может быть оспорена в суде.

В случае возникновения спора по поводу правомерности договора передачи жилого помещения, в том числе и в собственность одного из его пользователей, этот договор, а также свидетельство о праве собственности по требованию заинтересованных лиц мо-

гут быть признаны судом недействительными по основаниям, установленным гражданским законодательством для признания сделки недействительной.

С иском о признании приватизации жилого помещения недействительной в защиту прав несовершеннолетнего и недееспособного гражданина, интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований могут обратиться также прокурор, орган опеки и попечительства в соответствии с их компетенцией (ст. 45, 46 ГПК РФ). Доказыванию подлежат следующие факты:

- факт приватизации спорного жилого помещения (ст. 166 ГК РФ, ст. 1 Закона РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»);
- наличие обстоятельств, препятствующих приватизации спорного жилого помещения и соответственно являющихся основанием к признанию договора о передаче жилого помещения в собственность гражданина недействительным (ст. 168, 171, 172, 177–179 ГК РФ, ст. 4, 11 Закона РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»), например:
  - жилое помещение передано в собственность гражданина, не обладавшего самостоятельным правом пользования таким помещением, следовательно, и правом на участие в его приватизации;
  - в собственность гражданина передано помещение, не подлежащее приватизации;
  - гражданин уже использовал право на приватизацию ранее;
  - приватизация произведена в отсутствие согласия других лиц, обладавших равным с нанимателем правом пользования этим помещением;
  - спорное жилое помещение приватизировано в собственность несовершеннолетнего или недееспособного гражданина в порядке приватизации без предварительного разрешения органа опеки и попечительства либо несовершеннолетний (недееспособный) был лишен права на участие в приватизации этого помещения (ст. 168, 172 ГК РФ, ст. 2 Закона РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»);
  - спорное жилое помещение приватизировано гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими, либо такой гражданин отказался от участия в его приватизации (ст. 177 ГК РФ);

- спорное жилое помещение приватизировано гражданином под влиянием обмана, насилия, угрозы или стечения тяжелых обстоятельств (ст. 179 ГК РФ);

- необходимость применения последствий недействительности договора передачи жилого помещения в собственность гражданина в порядке приватизации (ст. 167 ГК РФ).

Приватизация спорного жилого помещения доказывается договором передачи жилого помещения в собственность гражданина.

Наличие оснований для признания приватизации спорного жилого помещения недействительной подтверждают доказательства, подтверждающие данные обстоятельства (об этом было сказано выше).

Случается так, что гражданин, подавший заявление о приватизации занимаемого им помещение, умирает до того, как процесс приватизации завершается. Могут ли его наследники претендовать на это помещение?

Если гражданин, подавший заявление о приватизации и необходимые для этого документы, умер до оформления договора на передачу жилого помещения в собственность или до регистрации такого договора, то в случае возникновения спора по поводу включения этого жилого помещения или его части в наследственную массу смерть не может служить основанием к отказу в удовлетворении требования наследника. Ведь наследодатель, выразив при жизни волю на приватизацию занимаемого жилого помещения, не отозвал свое заявление, поскольку по не зависящим от него причинам был лишен возможности соблюсти все правила оформления документов на приватизацию, в которой ему не могло быть отказано (п. 8 постановления Верховного Суда РФ от 24 августа 1993 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Закона Российской Федерации «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»»).

В случае возникновения спора по поводу наследования жилого помещения вопрос решается в судебном порядке.

Доказыванию подлежат следующие факты:

- принадлежность спорного жилого помещения к государственному, муниципальному или ведомственному жилищному фонду социального использования (ст. 1, 2 Закона РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»);
- заключение договора социального найма жилого помещения нанимателем-наследодателем или гражданином, членом семьи которого наследодатель являлся;

- вселение гражданина-наследодателя в спорное жилое помещение в установленном порядке;
- кто еще наравне с нанимателем имеет право пользования спорным жилым помещением на момент обращения истца в уполномоченный собственником жилищного фонда орган с заявлением о приватизации спорного жилого помещения (ст. 677, 679 ГК РФ, ст. 1, 2, 7 Закона РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»);
- имеется ли согласие на приватизацию всех этих лиц;
- при наличии среди них несовершеннолетних или недееспособных — имеется ли согласие органа опеки и попечительства на приватизацию (ст. 26, 28, 37, 677, 679 ГК РФ, ст. 1, 2, 7 Закона РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»);
- соблюдены ли условия вселения истца и пользования им спорным жилым помещением (ст. 677, 679 ГК РФ, ст. 69, 70 ЖК РФ). Не требуется, если истец вселялся в спорное жилое помещение в качестве нанимателя или одновременно с нанимателем (например, на основании ордера на жилое помещение), а также при вселении несовершеннолетнего ребенка нанимателя или члена его семьи;
- факт обращения наследодателя в уполномоченный собственником жилищного фонда орган с заявлением о приватизации спорного жилого помещения;
- наличие или отсутствие обстоятельств, препятствующих приватизации спорного жилого помещения;
- отзыв гражданином-наследодателем и (или) лицом, обладавшим равным с нанимателем правом пользования спорным жилым помещением на момент обращения гражданина-наследодателя в уполномоченный собственником жилищного фонда орган с заявлением о приватизации спорного жилого помещения, этого заявления до смерти гражданина-наследодателя (ст. 1–2, 7, 8 Закона РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»);
- смерть наследодателя;
- на самом ли деле истец является наследником гражданина, претендовавшего на приватизацию спорного жилого помещения, по закону или по завещанию.

Принадлежность спорного жилого помещения к государственному, муниципальному или ведомственному жилищному фонду социально-

го использования подтверждает выписка из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним, а также справка БТИ о принадлежности недвижимого имущества.

Заключение договора социального найма жилого помещения подтверждает:

- до 1 марта 2005 г. — ордер на жилое помещение, обменный ордер (при вселении в порядке обмена), договор социального найма жилого помещения;
- с 1 марта 2005 г. — договор социального найма жилого помещения.

Вселение гражданина-наследодателя в спорное жилое помещение и фактическое проживание в нем доказывается:

- паспортными данными (штамп о регистрации);
- справками о регистрации по месту жительства и составе семьи;
- актом о фактическом проживании;
- квитанциями и прочими платежными документами о внесении платы за спорное жилое помещение и коммунальных платежей;
- свидетельскими показаниями и т. д.

Перечень лиц, обладавших равным с нанимателем правом пользования спорным жилым помещением на момент вселения истца, их согласие на его вселение, условия вселения истца и пользования им спорным жилым помещением устанавливаются при помощи:

- паспортными данными (штамп о регистрации);
- справки о регистрации по месту жительства и составе семьи;
- документов регистрационного учета (например, заявления нанимателя (членов его семьи) о регистрации истца и согласии на его вселение);
- свидетельскими показаниям и т. д.

Обращение гражданина-наследодателя с заявлением о приватизации спорного жилого помещения и согласие всех лиц, обладавших равным с нанимателем правом пользования спорным жилым помещением, на его приватизацию подтверждают следующие документы:

- копия заявления о приватизации с отметкой о его принятии;
- справка органа опеки и попечительства о согласии на приватизацию;
- копия решения или иного ответа должностного лица уполномоченного органа об отказе в приватизации.

Наличие обстоятельств, препятствующих приватизации спорного жилого помещения, доказывают:

- выписка из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним;
- справка БТИ о принадлежности и (или) техническом состоянии спорного жилого помещения;
- план жилого помещения и экспликация к нему, изготавливаемые БТИ.

Отзыв заявления о приватизации доказывает заявление об отзыве заявления о приватизации.

Факт смерти гражданина-наследодателя и наличие оснований к наследованию после него истца доказывают:

- свидетельство о смерти (копия);
- свидетельства о рождении, заключении брака, перемене фамилии, имени или отчества (копии);
- решение суда об установлении факта родственных отношений (копии);
- завещание и т. д.

Приватизированные квартиры часто находятся в долевой собственности. Если собственники не могут достичь согласия о способе и условиях раздела общего имущества или выдела доли, то собственник вправе в судебном порядке требовать выдела в натуре своей доли из общего имущества. Доказыванию подлежат следующие факты:

- регистрация недвижимого имущества;
- наличие долевой собственности на имущество;
- право каждого собственника на определенную долю;
- отсутствие согласия между ними относительно раздела имущества или выдела его доли;
- возможность произвести выдел доли.

Выдел участнику общей собственности на приватизированное жилое помещение, представляющее собой отдельную квартиру, принадлежащей ему доли допустим, если имеется техническая возможность передачи истцу изолированной части не только жилых, но и подсобных помещений (кухни, коридора, санузла и др.), оборудования отдельного входа. При отсутствии такой возможности суд вправе по просьбе истца определить порядок пользования квартирой (п. 12 постановления Пленума Верховного Суда от 24 августа 1993 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Закона Российской Федерации "О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации"»).

В случае если выдел доли возможен, то суд выясняет ее соответствие размеру долей каждого собственника, необходимость и размер выплаты компенсации.

Если выдел доли невозможен, то выясняется наличие или отсутствие согласия собственника получить денежную компенсацию. Если выдел невозможен, то выясняется стоимость доли, подлежащей выплате собственнику.

Может потребоваться установление иных обстоятельств. Например, установление факта улучшения общего имущества, лица, за счет которого произведено улучшение, наличие или отсутствия договоренности между собственниками относительно того, кому принадлежат эти улучшения.

Основные доказательства:

- правоустанавливающие документы:
  - свидетельство о регистрации права собственности на жилое помещение;
  - договор о передаче квартиры в собственность;
  - договор купли-продажи;
  - договор дарения;
  - свидетельство на наследство;
  - копии судебных актов и т. д.;
- выписка из домовой книги;
- копия лицевого счета;
- справка БТИ;
- технический паспорт и иные доказательства.

Для определения возможности выдела доли с соблюдением технических, противопожарных, санитарных норм, а также для определения возможных вариантов выдела доли может быть назначена экспертиза. Вопрос о проведении экспертизы целесообразно обсудить на стадии подготовки дела к судебному разбирательству.

Перед экспертами могут быть поставлены следующие вопросы:

- техническая возможность выдела доли;
- стоимость объекта с учетом износа и т. д.;
- какие варианты раздела возможны и т. д.

ДЕЛА О ДЕЕСПОСОБНОСТИ

Гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством (ст. 30 ГК РФ).

Доказыванию подлежат следующие факты.

Во-первых, факт злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. Злоупотреблением, дающим основание для ограничения дееспособности гражданина, является их чрезмерное или систематическое употребление. Закон не говорит о возможности ограничения дееспособности просто хронического алкоголика или наркомана. Кроме того, основанием для ограничения в дееспособности не являются иные, не менее разорительные «увлечения»:

- азартные игры;
- собирание дорогих коллекций;
- курение исключительно коллекционных сигар и питье исключительно дорогого алкоголя;
- страсть к шопингу и т. д.

Все эти разорительные вещи не являются основанием к ограничению в дееспособности.

Во-вторых, доказыванию подлежит сам факт того, что у гражданина, в отношении которого ставится вопрос об ограничении дееспособности, имеется семья.

В-третьих, должно быть доказано тяжелое материальное положение семьи лица, ограничиваемого в дееспособности.

В-четвертых, должна присутствовать (и быть доказанной) связь между злоупотреблением спиртными напитками или наркотическими средствами и тяжелым материальным положением семьи.

В-пятых, должен быть доказан факт того, что семья не получает от лица, злоупотребляющего спиртными напитками или наркотическими средствами, необходимой материальной поддержки либо вынуждена содержать его полностью или частично. Надо отметить, что факт наличия у других членов семьи заработка или иных доходов — не основание для отказа в удовлетворении просьбы заявителя.

Также суд может выяснять причины, способствующие пьянству, алкоголизму или злоупотреблению наркотическими средствами, и информировать о них соответствующие органы путем вынесения частных определений.

Также может ставиться вопрос о принадлежности к членам семьи. Это связано с нормой п. 1 ст. 281 ГПК РФ, согласно которой подобные дела могут быть начаты по заявлению:

- членов семьи данного лица;
- органа опеки и попечительства;
- психиатрического или психоневрологического лечебного заведения.

К числу членов семьи лица, злоупотребляющего спиртными напитками или наркотическими веществами, могут относиться:

- супруг;
- совершеннолетние дети;
- родители;
- другие родственники;
- нетрудоспособные иждивенцы, проживающие совместно с ним и ведущие общее хозяйство.

Требуются, как правило, следующие доказательства:

- подтверждающие факты злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. Это могут быть:
  - акты, выданные органами внутренних дел;
  - справки из медицинских учреждений;
  - акты, составленные работодателем, об отстранении лица от работы в связи с появлением в нетрезвом состоянии либо в состоянии наркотического опьянения;
  - копии судебных актов;
  - свидетельские показания и т. д.;
- документы о доходах семьи, например, справки о заработной плате, стипендии, пенсии и т. д.;
- справка о составе семьи;
- характеристики лица, в отношении которого ставится вопрос об ограничении дееспособности;
- справка о заработной плате гражданина, в отношении которого решается вопрос об ограничении дееспособности;
- свидетельство о браке;
- свидетельства о рождении детей и т. д.

Требуются также заключения органов опеки и попечительства, а также прокурора — при рассмотрении дел данной категории их участие обязательно.

Наличие хронического алкоголизма само по себе не является основанием для ограничения дееспособности (ст. 30 ГК РФ). Поэтому представляется необязательным проведение наркологической экспер-

тизы. Она может проводиться по инициативе заявителя и заинтересованных лиц.

Отмена ограничения в дееспособности может быть произведена судом, если будет доказано, в частности:

- прекращение злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами. Подтверждением могут являться медицинские документы;
- прекращение самой семьи лица, признанного ограниченно дееспособным, — например, в результате развода или смерти. В подтверждение этого факта могут представляться копии свидетельств:
  - о расторжении брака;
  - о смерти и т. д.

Лицо дееспособно, пока иное не установлено решением суда, вступившим в законную силу. Однако если гражданин не может понимать значения своих действий или руководить ими вследствие психического расстройства, может быть признан судом недееспособным (ст. 29 ГК РФ).

По таким делам подлежат доказыванию следующие обстоятельства:

- факт психического расстройства;
- то, что гражданин не может понимать значения своих действий или руководить ими;
- причинная связь между психическим расстройством и тем, что гражданин не понимает значения своих действий или не может ими руководить;
- достижение определенного возраста;
- другие обстоятельства, например, принадлежность к членам семьи лица, в отношении которого рассматривается дело о признании его недееспособным.

По делам о признании гражданина недееспособным без экспертизы не обойтись. Она назначается при наличии достаточных данных о психическом расстройстве гражданина (ст. 283 ГПК РФ). Достаточными данными, как правило, считаются любые факты, позволяющие сделать предположение о наличии у человека психического расстройства.

Этот вопрос оставлен на усмотрение суда: если суд не найдет достаточных оснований для назначения судебно-психиатрической экспертизы, то он отказывает в ее назначении.

Подтверждают факт наличия психического расстройства справки из медицинского учреждения, о состоянии на учете в психиатрическом диспансере, выписки из истории болезни и о госпитализации, справки медико-социального экспертного учреждения и т. д.

В числе прочих доказательств, которые могут свидетельствовать об искомом факте:

- свидетельские показания;
- результаты судебно-психиатрических экспертиз, которые были проведены ранее, например, в рамках уголовного дела, и т. д.

Надо сразу отметить, что получение медицинских данных о психическом состоянии гражданина возможно только по запросу суда.

Проводится, как правило, стационарная экспертиза (когда человек помещается в психиатрический диспансер). Возможно также проведение принудительной судебно-психиатрической экспертизы, но этот вопрос решается с обязательным участием прокурора. Вообще же для этой категории дел обязательно участие прокурора, а также органа опеки и попечительства.

Для признания гражданина дееспособным требуется устойчивое улучшение психического состояния лица, в силу чего он может понимать значение своих действий или руководить ими. Для этой категории дел также необходимо проведение судебно-психиатрической экспертизы.

Закон предусматривает возможность ограничения или лишение несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами. При наличии достаточных оснований суд по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства может ограничить или лишить несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами (п. 4 ст. 26 ГК РФ).

Исключение составляют случаи, когда такой несовершеннолетний приобрел дееспособность в полном объеме (п. 2 ст. 21, ст. 27 ГК РФ).

Такие дела возбуждаются на основании заявления родителей, усыновителей (попечителя) либо органа опеки и попечительства. Доказываются следующие факты:

- то, что речь идет именно о несовершеннолетнем лице, т. е. о лице в возрасте от 14 до 18 лет;
- то, что у несовершеннолетнего имеется самостоятельный заработок, стипендия или иные доходы;

- явно неразумное распоряжение своим заработком, стипендией или иными доходами (например, растрата денег на спиртное, наркотики, азартные игры и т. д.).

Цель ограничения или лишения права самостоятельно распоряжаться своими доходами не указывается в исковом заявлении и доказыванию не подлежит, поскольку это не имеет юридического значения.

В данных делах обязательно участие самого заявителя, прокурора, представителя органа опеки и попечительства.

Доказательствами могут являться:

- свидетельство о рождении или паспорт;
- справки о доходе (о заработной плате, стипендии и т. д.);
- медицинские документы (которые, например, могут подтвердить факт употребления наркотиков, злоупотребление спиртными напитками и т. д.);
- акты органов внутренних дел;
- свидетельские показания и т. д.

ГПК РФ (гл. 35) регулирует случаи принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительное психиатрическое освидетельствование, а также продление срока указанной госпитализации и психиатрического освидетельствования.

Лечение лиц, страдающих психическим расстройством, проводится после получения их письменного согласия или согласия их законных представителей. Принудительная госпитализация гражданина в психиатрический стационар и принудительное психиатрическое освидетельствование допускаются только по судебному решению.

Заявление о принудительной госпитализации или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, подается в суд представителем психиатрического стационара по месту нахождения психиатрического стационара, в который помещен гражданин (п. 1 ст. 302 ГПК РФ).

Доказывается наличие оснований для принудительной госпитализации, продления срока принудительной госпитализации, принудительного психиатрического освидетельствования.

Это могут быть следующие основания:

- возможность обследования или лечения только в стационарных условиях;
- определение психического расстройства как тяжелого.

Тяжелым считается такое психическое расстройство, которое представляет собой непосредственную опасность для самого лица или для окружающих, беспомощность (неспособность) удовлетворить основ-

ные жизненные потребности, что в случае оставления лица без психиатрической помощи повлечет существенный вред здоровью больного вследствие ухудшения психического состояния. Об этом говорится в ст. 29 Закона РФ от 2 июля 1992 г. № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании».

Также доказывается наличие психического расстройства у лица, характер заболевания.

Необходимо также соблюдение срока для обращения в суд с заявлением о принудительной госпитализации или о продлении срока госпитализации.

Срок для обращения в суд с заявлением о принудительной госпитализации или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, — 48 часов с момента помещения гражданина в психиатрический стационар (п. 1 ст. 303 ГПК РФ).

Решение суда об удовлетворении заявления является основанием для принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или продления срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, и дальнейшего содержания гражданина, страдающего психическим расстройством, в психиатрическом стационаре в течение установленного законом срока.

Пребывание лица в психиатрическом стационаре в недобровольном порядке продолжается только в течение времени сохранения оснований, по которым была проведена госпитализация. Суд может продлить госпитализацию, вынеся соответствующее постановление. В дальнейшем решение о продлении госпитализации лица, помещенного в психиатрический стационар в недобровольном порядке, принимается судьей ежегодно.

В числе необходимых доказательств можно назвать заключение комиссии психиатров о необходимости принудительной госпитализации. В случае если речь идет о продлении срока госпитализации, то требуется медицинское заключение, обосновывающее необходимость продления госпитализации в психиатрическом стационаре. Также в числе доказательств надо отметить выписки из истории болезни и другие медицинские документы, а также свидетельские показания лиц, обращавшихся к врачу с просьбой о принудительной госпитализации или о продлении срока госпитализации.

Показания самого гражданина также учитываются. По данной категории дел судебное заседание может проводиться как в помеще-

нии суда, так и в психиатрическом стационаре (п. 1 ст. 304 ГПК РФ). Гражданин имеет право лично участвовать в судебном заседании по делу о его принудительной госпитализации или о продлении срока его принудительной госпитализации.

В случае если по сведениям, полученным от представителя психиатрического стационара, психическое состояние гражданина не позволяет ему лично участвовать в проводимом в помещении суда судебном заседании по делу о его принудительной госпитализации или о продлении срока его принудительной госпитализации, заявление о принудительной госпитализации гражданина или о продлении срока его принудительной госпитализации рассматривается судьей в психиатрическом стационаре.

Психиатрическое освидетельствование производится для определения наличия у лица психического расстройства, а также нуждаемости его в психиатрической помощи.

Большое значение имеет доказательство того факта, что лицо просит об освидетельствовании или согласно на него. Освидетельствование проводится по просьбе (с согласия) освидетельствуемого лица или по просьбе (с согласия) его законных представителей. В случае если освидетельствование осуществляется в отношении несовершеннолетнего, то необходимо установить, была ли просьба или согласие законных представителей несовершеннолетнего.

В случае если лицо не согласно, то врач может провести освидетельствование самостоятельно — если лицо совершает действия, дающие основание полагать наличие у него тяжелого психического расстройства, обусловливающего непосредственную опасность для себя или окружающих, беспомощность (неспособность) удовлетворить основные жизненные потребности в случае оставления лица без психиатрической помощи, что повлечет существенный вред здоровью больного вследствие ухудшения психического состояния (см. выше).

Итак, следует доказывать наличие психического расстройства и доказательствами могут быть следующие документы:

- письменное мотивированное заключение психиатра;
- документы, полученные от других лиц, подтверждающие или опровергающие наличие оснований для принудительного освидетельствования;
- выписка из истории болезни гражданина, иные медицинские документы, подтверждающие необходимость принудительного освидетельствования;
- свидетельские показания.

УСТАНОВЛЕНИЕ ФАКТОВ, ИМЕЮЩИХ ЮРИДИЧЕСКОЕ ЗНАЧЕНИЕ

Суд устанавливает факты, от которых зависит возникновение, изменение, прекращение личных или имущественных прав граждан и организаций, как-то:

- родственные отношения лиц;
- факт нахождения лица на иждивении;
- факт регистрации рождения, усыновления, брака, развода и смерти;
- факт признания отцовства;
- факт принадлежности правоустанавливающих документов (за исключением воинских документов, паспорта и выдаваемых органами загса свидетельств) лицу, имя, отчество или фамилия которого, указанные в документе, не совпадают с именем, отчеством или фамилией этого лица, указанными в паспорте или свидетельстве о рождении;
- факт владения и пользования недвижимым имуществом;
- факт несчастного случая;
- факт смерти в определенное время и при определенных обстоятельствах в случае отказа органов записи актов гражданского состояния в регистрации смерти;
- факт принятия наследства и места открытия наследства;
- другие имеющие юридическое значение факты.

Это примерный перечень юридических фактов, которые могут быть установлены в судебном порядке.

Разъяснения относительно установления таких фактов даны в постановлении Пленума Верховного Суда СССР от 21 июня 1985 г. № 9 «О судебной практике по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение». Разъяснено, в частности, что суды могут принимать заявление об установлении юридических фактов, если:

- эти факты порождают юридические последствия, т. е. возникновение, изменение, прекращение личных или имущественных прав граждан либо организаций;
- установление факта не связано с последующим разрешением спора о праве;
- нет другой возможности, кроме судебной, получить либо восстановить надлежащие документы, удостоверяющие юридический факт;

- законодательством не предусмотрен иной порядок их установления.

Должны присутствовать все указанные условия. Если отсутствует хотя бы одно, дело об установлении факта неподсудно суду общей юрисдикции.

Если факт, установить который просит заявитель, не имеет юридического значения, то судья отказывает в принятии заявления.

Таким образом, обращаясь за установлением факта, имеющего юридическое значение, заявитель должен доказывать следующие обстоятельства.

Во-первых, то, что этот факт на самом деле порождает юридические последствия, т. е. возникновение, изменение, прекращение личных или имущественных прав граждан либо организаций. При этом требуется указание цели, для достижения которой заявитель просит установить этот факт.

Во-вторых, требуется доказать отсутствие спора о праве. В случае если спор присутствует, то суд оставляет заявление без рассмотрения и разъясняет заинтересованным лицам, что они вправе предъявить иск на общих основаниях (п. 3 ст. 263 ГПК РФ).

В-третьих, требуется доказать то, что нет иной возможности, кроме судебной, получить либо восстановить надлежащие документы, удостоверяющие юридический факт. Например, архивы, в которых хранились документы, погибли.

В-четвертых, требуется доказать отсутствие иного, т. е. внесудебного порядка установления данного факта. Для ряда фактов установлен административный порядок установления, например:

- пребывания в Вооруженных Силах РФ;
- установление трудового стажа для назначения пенсий и пособий;
- причины и степени утраты трудоспособности;
- группы и времени наступления инвалидности;
- факта окончания учебного заведения и т. д.

В-пятых, требуется доказать наличие правовой цели, т. е. для чего нужно установление этого факта.

Заявитель может обратиться в суд за установлением нескольких юридических фактов, имеющих юридическое значение, — тогда все заявления могут быть объединены и рассмотрены в одном производстве (ст. 151 ГПК РФ).

Могут понадобиться:

- документы, письма, свидетельские показания, подтверждающие наличие данного юридического факта;

- справки из компетентных органов (загс, архив и т. д.) о невозможности получить или восстановить надлежащие документы, удостоверяющие юридический факт;
- подтверждение правовой цели установления этого факта.

Так, установление факта родственных отношений может понадобиться для получения наследства или пенсии по случаю потери кормильца, когда отсутствуют документы, подтверждающие наличие родственных отношений между умершим и заявителем, и возможность восстановления таких документов несудебным путем невозможна.

Требуется доказать наличие родственных отношений. Необходимо также указать цель, т. е. для чего требуется установление факта родственных отношений — например, для получения наследства.

Круг наследников определен статьями 1142–1145 ГК РФ.

К наследникам по закону первой очереди отнесены дети, супруг и родители наследодателя. Внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления.

Наследниками второй очереди являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери. Дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления.

Наследники третьей очереди — полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя). Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления.

Наследники последующих очередей — родственники наследодателя третьей, четвертой и пятой степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей. Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. Рождение самого наследодателя в это число не входит.

В качестве наследников четвертой очереди родственники третьей степени родства — прадедушки и прабабушки наследодателя. В качестве наследников пятой очереди родственники четвертой степени родства — дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки). В качестве наследников шестой очереди родственники пятой степени родства — дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и

племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети). Если нет наследников предшествующих очередей, к наследованию в качестве наследников седьмой очереди по закону призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

Определение круга родственников может понадобиться в целях пенсионного обеспечения. Так, согласно ст. 29 Закона РФ от 12 февраля 1993 г. № 4468-1 «О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел, учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы, и их семей», независимо от нахождения на иждивении кормильца пенсия назначается:

- нетрудоспособным детям;
- нетрудоспособным родителям и супругу, если они после смерти кормильца утратили источник средств к существованию;
- нетрудоспособным родителям и супругам лиц, умерших вследствие причин, указанных в п. «а» ст. 21 указанного закона, т. е. инвалиды вследствие военной травмы — лица, ставшие инвалидами вследствие ранения, контузии, увечья или заболевания, полученных при защите Родины, в том числе полученных в связи с пребыванием на фронте, прохождением службы за границей в государствах, где велись боевые действия, или при исполнении иных обязанностей военной службы (служебных обязанностей). К инвалидам вследствие военной травмы относятся также бывшие военнослужащие, ставшие инвалидами вследствие ранения, контузии, увечья или заболевания, полученных во время их пребывания в плену либо во время пребывания в действующей армии в качестве воспитанников и юнг;
- супругу, одному из родителей или другому члену семьи (дед, бабушка, брат или сестра независимо от возраста и трудоспособности, если он (она) занят уходом за детьми, братьями, сестрами или внуками умершего кормильца, не достигшими 14-летнего возраста, и не работает).

Трудовая пенсия по случаю потери кормильца назначается при наличии условий, перечисленных в ст. 9 Федерального закона от 17 декабря 2001 г. № 173-ФЗ.

Право на трудовую пенсию по случаю потери кормильца имеют нетрудоспособные члены семьи умершего кормильца, состоявшие на его иждивении. Одному из родителей, супругу или другим членам семьи указанная пенсия назначается независимо от того, состояли они или нет на иждивении умершего кормильца (за исключением лиц, совершивших умышленное уголовно наказуемое деяние, повлекшее за

собой смерть кормильца и установленное в судебном порядке). Семья безвестно отсутствующего кормильца приравнивается к семье умершего кормильца, если безвестное отсутствие кормильца удостоверено в установленном порядке.

Нетрудоспособными членами семьи умершего кормильца признаются:

- дети, братья, сестры и внуки умершего кормильца, не достигшие возраста 18 лет, а также дети, братья, сестры и внуки умершего кормильца, обучающиеся по очной форме в образовательных учреждениях всех типов и видов независимо от их организационно-правовой формы, в том числе в иностранных образовательных учреждениях, расположенных за пределами территории Российской Федерации, если направление на обучение произведено в соответствии с международными договорами Российской Федерации, за исключением образовательных учреждений дополнительного образования, до окончания ими такого обучения, но не дольше чем до достижения ими возраста 23 лет или дети, братья, сестры и внуки умершего кормильца старше этого возраста, если они до достижения возраста 18 лет стали инвалидами. При этом братья, сестры и внуки умершего кормильца признаются нетрудоспособными членами семьи при условии, что они не имеют трудоспособных родителей;
- один из родителей или супруг либо дедушка, бабушка умершего кормильца независимо от возраста и трудоспособности, а также брат, сестра либо ребенок умершего кормильца, достигшие возраста 18 лет, если они заняты уходом за детьми, братьями, сестрами или внуками умершего кормильца, не достигшими 14 лет и имеющими право на трудовую пенсию по случаю потери кормильца и не работают;
- родители и супруг умершего кормильца, если они достигли возраста 60 и 55 лет (соответственно мужчины и женщины) либо являются инвалидами;
- дедушка и бабушка умершего кормильца, если они достигли возраста 60 и 55 лет (соответственно мужчины и женщины) либо являются инвалидами, при отсутствии лиц, которые в соответствии с законодательством Российской Федерации обязаны их содержать.

Члены семьи умершего кормильца признаются состоявшими на его иждивении, если они находились на его полном содержании или

получали от него помощь, которая была для них постоянным и основным источником средств к существованию.

Иждивение детей умерших родителей предполагается и не требует доказательств, за исключением указанных детей, объявленных в соответствии с законодательством РФ полностью дееспособными или достигших возраста 18 лет.

Лицо, обратившееся за установлением факта, имеющего юридическое значение, должно указать цель установления факта родства.

Доказывается невозможность установления данного факта иным, внесудебным способом.

Доказывается также отсутствие спора о праве. Например, если возник спор о наследстве и требуется определение родственных отношений, то такой факт будет устанавливаться в исковом производстве одновременно с рассмотрением дела о разделе наследства.

Необходимыми являются доказательства, подтверждающие наличие данного юридического факта. В подтверждение невозможности получить документ во внесудебном порядке требуется документ от компетентного органа (например, загса) о невозможности восстановления требуемого документа.

Установление факта нахождения лица на иждивении может потребоваться для:

- получения наследства;
- назначения пенсии по случаю потери кормильца;
- возмещения вреда, если оказываемая помощь являлась для заявителя постоянным и основным источником средств к существованию.

Доказывается установление факта получения лицом постоянной помощи от умершего, если эта помощь была основным источником существования. Необходимо, что помощь оказывалась постоянно и была основным источником средств к существованию.

Подлежит доказыванию также наличие самостоятельного источника дохода у заявителя (например, зарплаты, стипендии, пенсии и т. д.), а также соотношение размера дохода и помощи, получаемой заявителем. Наличие самостоятельного заработной платы и иных доходов не исключает нахождения лица на иждивении.

Заявителем доказывается также:

- собственная нетрудоспособность;
- отсутствие возможности установить факт нахождения лица на иждивении иным путем;
- цель установления факта нахождения лица на иждивении.

Согласно статье 1148 ГК РФ, граждане, относящиеся к наследникам по закону, указанным в статьях 1143–1145 ГК РФ, нетрудоспособные ко дню открытия наследства, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию, наследуют по закону вместе и наравне с наследниками этой очереди, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет.

Иными словами, иждивенец имеет право на наследование в том случае, если он состоял на иждивении умершего не менее одного года до его смерти. В таком случае в заявлении указывается, что:

- установление факта нахождения на иждивении необходимо для оформления в нотариальной конторе прав на наследство;
- срок нахождения на иждивении составлял не менее одного года.

Иждивение детей умерших родителей предполагается и не требует доказательств, за исключением указанных детей, объявленных в соответствии с законодательством Российской Федерации полностью дееспособными или достигших возраста 18 лет.

Понадобятся следующие доказательства:

- справка с места жительства о том, что лицо обращалось за получением справки о нахождении на иждивении;
- доказательства нетрудоспособности лица;
- сведения о самостоятельном заработке, если таковой имеется, например, справка о заработной плате, о размере стипендии, пенсии;
- доказательства получения постоянной помощи со стороны умершего, например:
  - свидетельские показания;
  - квитанции переводов;
  - банковские документы и т. д.;
- доказательства родственных отношений, срок нахождения на иждивении, если требуется.

Закон предусматривает возможность установления факта регистрации рождения, усыновления, брака, развода и смерти. Речь идет именно о факте регистрации, а не о факте рождения, усыновления, брака, развода и смерти.

Органы загса регистрируют рождение, усыновление, браки, разводы и смерти.

Однако случается, что соответствующая запись не сохранилась, в восстановлении такой записи загсом отказано или факт регистрации

рождения, усыновления, брака, развода и смерти может быть восстановлен только на основании решения суда.

В таком случае факты устанавливаются в судебном порядке. Доказывается:

- факт регистрации;
- факто того, что в органах загса не сохранилась соответствующая запись;
- что в восстановлении такой записи органами загса отказано или факт регистрации рождения, усыновления, брака, развода и смерти может быть восстановлен только на основании решения суда;
- цель установления факта регистрации;
- отсутствие спора о праве.

Доказательства:

- справка из загса о невозможности восстановления утраченного документа, утрате актовых записей;
- согласно статье 74 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния», заявитель должен представить сообщение об отсутствии первичной или восстановленной записи акта гражданского состояния, выданное органом исполнительной власти субъекта РФ, в компетенцию которого входит организация деятельности по государственной регистрации актов гражданского состояния;
- доказательства, которые могут свидетельствовать о регистрации соответствующего факта:
  - копии свидетельств о смерти;
  - копия свидетельства о браке и т. д.;
- справка с места жительства заявителя о составе семьи и т. д..

Отцовство может быть установлено как во внесудебном порядке, так и в судебном порядке: как правило, уже в случае смерти предполагаемого отца ребенка, не состоявшего в браке с его матерью и при отсутствии спора между заинтересованными лицами об отцовстве. В таком случае требуется лишь установить факт признания отцовства (ст. 50 СК РФ).

Если человек родился до 1 октября 1968 г. от лиц, не состоявших в браке между собой, суд вправе установить факт признания отцовства в случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, при условии, что ребенок находился на иждивении этого лица к моменту его смерти либо ранее (п. 4 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9 «О применении судами Семейного ко-

декса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов»).

Доказывается:

- смерть лица, которое признавало себя отцом ребенка;
- время рождения человека (до или после 1 октября 1968 г.);
- если человек родился до 1 октября 1968 г., то необходимо доказывать нахождение его на иждивении умершего к моменту его смерти или ранее;
- отсутствие зарегистрированного брака между матерью ребенка и предполагаемым отцом;
- цель установления факта;
- отсутствие спора о праве;
- другие обстоятельства.

Доказательствами могут быть:

- копия свидетельства о смерти лица;
- копия свидетельства о рождении ребенка;
- доказательства, которые подтверждают отсутствие регистрации брака между матерью ребенка и предполагаемым отцом (например, паспорт);
- если человек родился до 1 октября 1968 г., то требуются доказательства о нахождении его на иждивении у предполагаемого отца;
- иные доказательства признания отцовства, например, свидетельские показания и т. д.

Необходимость установления факта принадлежности правоустанавливающих документов лицу, имя, отчество или фамилия которого, указанные в документе, не совпадают с именем, отчеством или фамилией этого лица, указанными в паспорте или свидетельстве о рождении, может возникнуть в связи с тем, что из-за ошибки в имени, отчестве или фамилии гражданина в одном из правоустанавливающих документов он не соответствует тому, что указано в паспорте или свидетельстве о рождении.

В судебном порядке принадлежность правоустанавливающих документов устанавливается, если ошибка не может быть исправлена органом или лицом, выдавшим документ. Доказывается:

- факт принадлежности документа лицу;
- документ должен быть не личным, а правоустанавливающим. Не устанавливается принадлежность воинских документов, паспорта и выдаваемых органами записи актов гражданского состояния свидетельств. Невозможно в этом порядке установить принадлежность удостоверения к ордену или медали граждани-

на, имя, отчество, фамилия которого не совпадают с указанными в удостоверении, данные вопросы решаются органом, выдавшим документы (п. 7 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 21 июня 1985 г. № 9 «О судебной практике по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение»);
- невозможность внесения изменения в правоустанавливающий документ органом, организацией, лицом, которые выдали данный документ;
- цель установления факта;
- отсутствие спора о праве.

Доказательства:
- копия паспорта, свидетельства о рождении, а также свидетельские показания, письменные доказательства, т. е. доказательства, подтверждающие, что правоустанавливающий документ принадлежит заявителю;
- необходимо представление паспорта или свидетельства о рождении, при этом там должны быть правильно указаны фамилия, имя и отчество;
- доказательства невозможности внесения исправлений в документ;
- сам правоустанавливающий документ, чья принадлежность устанавливается.

При установлении факта владения и пользования недвижимым имуществом доказывается:
- факт владения и пользования недвижимым имуществом (любым);
- подтверждение получения отказа в выдаче надлежащего документа или невозможности его восстановления соответствующим органом;
- утрата заявителем документа о владении или пользовании недвижимым имуществом;
- отсутствие спора о праве собственности на недвижимое имущество;
- цель установления юридического факта.

Необходимые доказательства:
- доказательства утраты заявителем документа о владении недвижимым имуществом;
- доказательства, подтверждающие факт владения и пользования недвижимым имуществом;

- доказательства невозможности получения заявителем надлежащего документа или невозможности его восстановления.

Установление факта несчастного случая производится судом, если акт о несчастном случае вообще не составлялся и составить его в настоящее время не представляется возможным, если акт был составлен, но утрачен и восстановить его во внесудебном порядке не представляется возможным, если при составлении акта о несчастном случае была допущена ошибка, препятствующая признанию факта несчастного случая, и исправить эту ошибку во внесудебном порядке невозможно (п. 9 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 21 июня 1985 г. «О судебной практике по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение»). Доказывается:

- сам факт несчастного случая;
- невозможность установления факта несчастного случая во внесудебном порядке;
- факт того, что акт о несчастном случае не составлялся и составить его в настоящее время невозможно, или акт был составлен, но в дальнейшем утрачен и восстановить его во внесудебном порядке невозможно, или при составлении акта была допущена ошибка, препятствующая признанию факта несчастного случая, и исправить ошибку во внесудебном порядке не представляется возможным. Если возникли разногласия по поводу расследования, оформления, учета несчастного случая на производстве, то они разрешаются или в административном, или в судебном порядке;
- наличие правовой цели установления факта несчастного случая (получение пенсии по инвалидности в связи с профессиональным заболеванием и т. д.);
- отсутствие спора о праве.

Потребуются следующие доказательства:

- заключение медико-социальной экспертной комиссии (могут быть представлены иные медицинские справки, выписки из истории болезни);
- доказательства, подтверждающие несчастный случай;
- отсутствие акта о несчастном случае или доказательства того, что акт был составлен, но в дальнейшем утрачен и восстановить его во внесудебном порядке невозможно, или при составлении акта была допущена ошибка, препятствующая признанию факта несчастного случая, и исправить ошибку во внесудебном порядке не представляется возможным;

- документы, подтверждающие невозможность установления данного факта во внесудебном порядке.

Установление факта смерти лица в определенное время и при определенных обстоятельствах производится в случае, если невозможно установить его в ином порядке.

Государственная регистрация смерти осуществляется органами загса (ст. 65 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»). При отказе органов загса в регистрации события смерти факт смерти устанавливается в суде.

Доказывается:

- смерть лица в определенное время и при определенных обстоятельствах;
- обращение в органы загса для регистрации этого факта;
- наличие отказа органа загса в регистрации факта смерти лица;
- правовая цель установления факта.

К необходимым доказательствам относятся доказательства смерти лица в определенном месте и при определенных обстоятельствах (как правило, свидетельские показания), документ об отказе органа загса в регистрации факта смерти данного лица, доказательства наличия правовой цели установления факта.

Известно, что принятие наследства осуществляется путем:

- фактического вступления во владение наследуемым имуществом;
- подачи нотариальному органу заявления о принятии наследства.

Если нотариусу представлены надлежащие документы, но он отказал в выдаче свидетельства о праве на наследство, то заинтересованное лицо вправе обратиться в суд не с заявлением об установлении факта принятия наследства и места открытия наследства, а с жалобой на отказ в совершении нотариального действия (ст. 310 ГПК РФ).

При установлении факта принятия наследства и определении места открытия наследства следует доказывать:

- факт невыдачи нотариальным органом заявителю свидетельства о праве на наследство по мотиву отсутствия или недостаточности документов, необходимых для этого, либо
- то, что произошло фактическое вступление в наследство в зависимости от порядка вступления в наследство;
- место открытия наследства, т. е. последнее постоянное местожительство наследодателя, в случае, если оно неизвестно, то местонахождение имущества или его основной части.

Необходимы следующие доказательства:
- копия свидетельства о смерти наследодателя;
- справка о последнем месте жительства наследодателя;
- того, что нотариальный орган не выдал заявителю свидетельство о праве на наследство по мотиву отсутствия или недостаточности документов;
- доказательства факта фактического вступления в наследство, например:
  - справка эксплуатационной организации, органа местного самоуправления о проживании наследника с наследодателем или о том, что им было взято имущество наследодателя;
  - справка об оплате наследником после открытия наследства налогов по жилому дому или квартире;
- справка нотариуса об отказе в выдаче свидетельства о праве на наследство.

ГПК РФ дает только примерный перечень юридических фактов, которые могут быть установлены в судебном порядке. Федеральное законодательство может предусматривать установление других юридических фактов.

В их числе следует отметить установление факта политических репрессий и утраты в связи с этим имущества.

При установлении указанного юридического факта применяются:
- Закон РФ от 18 октября 1991 г. № 1761-1 «О реабилитации жертв политических репрессий»;
- Положение о порядке возврата гражданам незаконно конфискованного, изъятого или вышедшего иным путем из владения в связи с политическими репрессиями имущества, возмещения его стоимости или выплаты денежной компенсации (утв. постановлением Правительства РФ от 12 августа 1994 г. № 926).

Доказываются факты:
- реабилитации членов семьи;
- подтверждающие родство или нахождение в браке заявителя и репрессированного лица, если самого репрессированного нет в живых. Пострадавшими от политических репрессий признаются:
  - дети, оставшиеся в несовершеннолетнем возрасте без попечения одного или обоих родителей, необоснованно репрессированных по политическим мотивам (ст. 1.1 закона о политрепрессиях);

- дети, супруг (супруга), родители лиц, расстрелянных или умерших в местах лишения свободы и реабилитированных посмертно (ст. 2.1 закона о политрепрессиях);

- смерти репрессированного лица;
- конфискации имущества.
- Требуются доказательства:
- копии справок о реабилитации членов семьи;
- справки государственных архивов;
- справка о признании пострадавшим;
- копии свидетельств о браке, рождении, смерти;
- сведения, подтверждающие конфискацию имущества, и т. д.

ОБЪЯВЛЕНИЕ БЕЗВЕСТНО ОТСУТСТВУЮЩИМ ИЛИ УМЕРШИМ

Гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом безвестно отсутствующим, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания (ст. 42 ГК РФ).

В данном случае доказыванию подлежат следующие обстоятельства.

Прежде всего, само безвестное отсутствие гражданина. Вопрос о нем ставится, если:

- установлено место жительства гражданина;
- гражданин отсутствует по этому месту;
- о нем нет сведений в течение одного года.

Срок, установленный для признания гражданина безвестно отсутствующим, начинает течь со дня получения последних сведений о нем.

Если невозможно установить дату, когда были получены последние сведения, то началом безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц — 1 января следующего года (ст. 42 ГК РФ).

Требуются доказательства:

- заинтересованности лица, подающего заявление о признании гражданина безвестно отсутствующим;
- наличия материально-правовых отношений между заявителем и гражданином, в отношении которого ставится вопрос о признании его безвестно отсутствующим.

С заявлением о признании гражданина безвестно отсутствующим может обратиться любое заинтересованное лицо (ст. 3, 4 ГПК

РФ). В заявлении должна указываться цель признания лица безвестно отсутствующим, причем она должна носить правовой характер, т. е. иметь связь с правовыми последствиями признания лица безвестно отсутствующим, например:

- расторжение брака в упрощенном порядке (ст. 19 СК РФ);
- усыновление ребенка (ст. 130 СК РФ);
- получение пенсии по случаю потери кормильца и т. д.

От заявителя требуется указывать цель признания гражданина безвестно отсутствующим. Поэтому доказываются факты, подтверждающие наличие соответствующих правовых отношений. Например, если подается заявление с целью последующего расторжения брака через органы загса, то необходимо установить наличие брачных отношений. Если заявитель не указал цели, ради которой требуется признание гражданина безвестно отсутствующим, то суд оставляет заявление без движения.

Доказывается также:

- принятие заявителем мер по розыску лица;
- невозможность установления местонахождения данного лица;
- наличие обстоятельств, дающих основание полагать, что лицо может умышленно скрываться (например, в случае нежелания уплачивать алименты и т. д.);
- отсутствие спора о праве.

Если возникает спор о праве, подведомственный судам, то суд оставляет заявление без рассмотрения и разъясняет заинтересованным лицам, что они вправе предъявить иск на общих основаниях (п. 3 ст. 263 ГПК РФ).

Могут понадобиться следующие доказательства:

- справка о месте жительства гражданина;
- свидетельские показания, справки с места работы и тому подобные доказательства того, что гражданин отсутствует по месту своего жительства в течение одного года;
- доказательства того, что заинтересованное лицо принимало меры для установления места нахождения гражданина;
- доказательства отсутствия сведений о другом месте жительства гражданина;
- доказательства того, что у гражданина наличествуют или отсутствуют основания для того, чтобы скрываться от отбывания наказания, принудительного исполнения судебных актов и актов иных органов;

- наличие цели признания гражданина безвестно отсутствующим (например, расторжение брака в упрощенном порядке или для усыновления);
- иные доказательства.

При рассмотрении дел данной категории обязательно участие представителя органа опеки и попечительства, а также прокурора, которые выступают с заключениями по делу.

Для проверки невозможности установления местонахождения лица суд вправе обращаться с запросами в соответствующие организации, например:

- эксплуатационные организации;
- органы внутренних дел;
- службу судебных приставов (в случае если есть основания полагать, что лицо скрывается от выполнения обязательств, наложенных на него судом);
- органы местного самоуправления и т. д.

Возможно направление запросов по месту рождения гражданина, месту жительства его родственников и т. д.

Для объявления гражданина умершим (ст. 45 ГК РФ) требуется установление факта отсутствия по местожительству сведений о месте его пребывания в течение срока, установленного законом, т. е. пять лет.

В исключительных случаях, когда речь идет об обстоятельствах, угрожающих смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, когда военнослужащий пропал без вести в связи с военными действиями, требуется установление названных обстоятельств и прохождение иного срока:

- шести месяцев или
- по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

В общем случае доказываются следующие обстоятельства:

- последнее место жительства гражданина;
- отсутствие по этому местожительству сведений о месте его пребывания в течение пяти лет (пятилетний срок, установленный законом для объявления гражданина умершим, исчисляется так же, как и по делам о признании гражданина безвестно отсутствующим);
- наличие правовой заинтересованности лица, подающего заявление об объявлении гражданина умершим;
- наличие материально-правовых отношений между заявителем и гражданином, в отношении которого ставится вопрос об объяв-

лении его умершим (например, прекращение брака, получение пенсии по случаю потери кормильца и т. д.);

- наличие цели признания гражданина безвестно отсутствующим;
- принятие мер по розыску лица;
- установить местонахождение лица невозможно;
- наличие или отсутствие обстоятельств, дающих основание полагать, что лицо может умышленно скрываться;
- отсутствие спора о праве.

Доказываются факты, которые имеют много общего с предметом доказывания по делам о признании гражданина безвестно отсутствующим. Особенности для рассматриваемых дел таковы.

Если по месту жительства гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожающих смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, нет сведений о его месте пребывания в течение шести месяцев, то доказываются факты, подтверждающие наличие обстоятельств, угрожающих смертью или дающих основание предполагать гибель лица от определенного несчастного случая.

Напомним, что общеизвестные факты (например, теракты, природные катаклизмы и т. д.) доказыванию не подлежат. Если же обстоятельства не могут быть признаны общеизвестными, то их следует установить в суде.

Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий. В этом случае дополнительно в предмет доказывания включается установление факта нахождения на воинской службе (для военнослужащего) или нахождения гражданина в районе военных действий.

Установлен срок не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий. Как правило, факт военных действий и их окончания является общеизвестным (т. е. не подлежит доказыванию). Если суд не признал этот факт общеизвестным, то факт устанавливается в судебном разбирательстве.

Могут потребоваться доказательства:

- справка с места жительства гражданина;
- свидетельские показания, справки с места работы и тому подобные доказательства отсутствия гражданина в месте его жительства в течение пяти лет;
- принятых мер по установлению места нахождения гражданина;

- отсутствия сведений о другом месте жительства гражданина;
- отсутствия или наличия умышленного поведения гражданина, скрывающегося от отбывания наказания, принудительного исполнения судебных актов и актов иных органов;
- извещения отдела загса об отсутствии актовой записи гражданского состояния о смерти лица;
- наличия правовой цели признания гражданина безвестно отсутствующим;
- извещение военкомата о пропаже данного лица, сообщения военкомата, командировочные удостоверения в район военных действий, свидетельские показания — если речь идет о военнослужащем или гражданине, пропавшем без вести в связи с военными действиями.

Обязательно участие представителя органа опеки и попечительства, а также прокурора, которые дают заключения по делу.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим, суд новым решением отменяет решение, ранее вынесенное. Для принятия такого решения важна явка лица, в отношении которого было ранее вынесено решение о признании его безвестно отсутствующим или об объявлении его умершим, или обнаружение места пребывания этого гражданина.

Для отмены решения о признании гражданина безвестно отсутствующим и об объявлении устанавливаются следующие факты:

- обнаружения места пребывания гражданина и (или) явка лица, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим;
- наличия ранее вынесенного и вступившего в законную силу судебного решения в отношении этого же гражданина о признании его безвестно отсутствующим или об объявлении его умершим.

Если необходимо произвести возврат имущества гражданину, в отношении которого ранее было вынесено решение об объявлении его умершим, то устанавливаются:

- факт наличия имущества и состав этого имущества, принадлежащего данному гражданину;
- основания для перехода этого имущества к другим лицам;
- факт осведомленности или неосведомленности приобретателя о том, что гражданин, чье имущество им приобретено, хотя и объявлен умершим, на самом деле жив.

В качестве доказательств используются:

- объяснения заявителя;
- свидетельские показания;
- письменные и вещественные доказательства.

Заявителем по таким делам может выступать само лицо, признанное безвестно отсутствующим или объявленное умершим, и иные лица.

ДЕЛА НАСЛЕДСТВЕННЫЕ

По делам о праве на наследование и о разделе наследства доказываются следующие обстоятельства:

- открытие наследства;
- наличие или отсутствие завещания;
- какое имущество наследуется, его стоимость, есть ли среди этого имущества предметы обычной обстановки и обихода;
- принадлежит ли это имущество наследодателю;
- круг наследников, а также являются ли лица, претендующие на получение наследства, наследниками;
- если да, то к какой очереди они относятся;
- есть ли наследники той же самой очереди;
- призывается ли эта очередь наследников к наследованию;
- есть ли среди наследников лица, обладающие правом на обязательную долю в наследстве. Напомним, что к таким лицам относятся (п. 1 ст. 1149 ГК РФ):
  - несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя (в том числе усыновленные);
  - нетрудоспособный супруг;
  - родители (усыновители);
  - иждивенцы умершего, подлежащие призванию к наследованию (п. 1, 2 ст. 1148 ГК РФ), которые наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля);
- факт фактического вступления во владение, например:
  - вступление во владение или управление наследственным имуществом;
  - принятие мер по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;

- произведение за свой счет расходов на содержание наследственного имущества;
- оплата долгов наследодателя или получение от третьих лиц причитавшихся наследодателю денежных средств (п. 2 ст. 1153 ГК РФ);

- не было ли отказа от наследства со стороны кого-либо из наследников;
- нет ли оснований для лишения гражданина права наследования.

Напомним, что не наследуют ни по закону, ни по завещанию граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя (кого-либо из его наследников) или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали (пытались способствовать) призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали (пытались способствовать) увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке. Однако граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования завещал имущество, вправе наследовать это имущество.

Не наследуют по закону родители после детей, в отношении которых родители были в судебном порядке лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко дню открытия наследства. По требованию заинтересованного лица суд отстраняет от наследования по закону граждан, злостно уклонявшихся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя (п. 1, 2 ст. 1117 ГК РФ) и т. д.

Необходимые доказательства:

- свидетельство о смерти наследодателя (копия свидетельства);
- свидетельство о праве на наследство (если оно было выдано);
- копии свидетельства о рождении, о браке, об усыновлении, справки о нахождении на иждивении и прочие доказательства того, что стороны являются наследниками;
- акт описи и оценки имущества;
- документы, подтверждающие, что имущество принадлежало умершему;
- завещание, если есть;
- квитанции об уплате налогов, страховых взносов, других платежей и другие доказательства фактического вступления во владение;

- доказательства отказа от наследства со стороны кого-либо из наследников;
- доказательства лишения гражданина права наследования, например:
  - приговор о совершении наследником против наследодателя или какого-либо из его наследников деяний, преследуемых в уголовном порядке;
  - решения суда о лишении наследников родительских прав;
  - материалы о взыскании алиментов и т. д.

Завещание может быть признано недействительным (ст. 1131 ГК РФ). Оно может быть признано судом недействительным при нарушении положений ГК РФ, т. е. оспоримое завещание. Оно может быть недействительным и без решения суда, т. е. ничтожное завещание.

Не могут служить основанием недействительности завещания описки и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если судом установлено, что они не влияют на понимание волеизъявления завещателя.

Недействительным может быть как завещание в целом, так и отдельные содержащиеся в нем завещательные распоряжения.

Недействительность отдельных распоряжений, содержащихся в завещании, не затрагивает остальной части завещания, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и при отсутствии распоряжений, являющихся недействительными (п. 3, 4 ст. 1131 ГК РФ). Доказываются следующие факты:

- смерть наследодателя;
- факт открытия наследства. До открытия наследства не допускается оспаривание завещания (п. 2 ст. 1131 ГК РФ);
- наличие завещания, составленного и заверенного надлежащим образом;
- недействительность завещания, например, установленная судом недееспособность наследодателя, а также составление завещания наследодателем, когда он не понимал значения своих действий или не мог ими руководить, и т. д.

Необходимые доказательства:

- свидетельство о смерти наследодателя;
- завещание;
- доказательства того, что наследодатель не понимал значения своих действий или не мог ими руководить при составлении завещания. Например:
  - решение суда о признании гражданина недееспособным;

– заключение о психическом состоянии (для этого может быть назначено проведение посмертной психиатрической экспертизы) и т. д.

Если ставится вопрос о признании завещания недействительным по тем основаниям, что завещанием наследники лишены обязательной доли в наследовании, то в предмет доказывания должно войти установление факта наличия наследников, располагающих правом на обязательную долю в наследовании. А именно:

- копии свидетельства о рождении, копия свидетельства о браке, прочие документы, подтверждающие родственные или супружеские отношения;
- документы, подтверждающие нетрудоспособность детей или супруга, а также факт нахождения на иждивении.

Для продления срока для принятия наследства требуется доказать:

- смерть наследодателя;
- пропуск шестимесячного срока для принятия наследства;
- наличие у наследника уважительных причин пропуска срока для принятия наследства;
- обстоятельства, подтверждающие, что лицо действительно является наследником умершего (если речь идет о наследнике по закону, то требуется доказать наличие родственных отношений, брак с умершим, нахождение на иждивении; для наследников по завещанию требуется наличие завещания);
- принадлежность наследственного имущества наследодателю и т. д.

Доказательства:

- свидетельство о смерти наследодателя;
- доказательства уважительности пропуска срока для принятия наследства, например, медицинские справки и т. д.;
- доказательства того, что лицо является наследником, например:
  – копия свидетельства о браке;
  – копия свидетельства о рождении;
  – документ, подтверждающий нахождение лица на иждивении умершего, и т. д.;
- документы, подтверждающие состав наследуемого имущества и его стоимость (акт описи и оценки имущества);
- документы, подтверждающие права на имущество наследодателя, и т. д.

ОБЖАЛОВАНИЕ ДЕЙСТВИЙ И РЕШЕНИЙ, НАРУШАЮЩИХ ПРАВА И СВОБОДЫ ГРАЖДАН

Конституция гарантирует каждому судебную защиту его прав и свобод (ст. 46 Конституции РФ). Решения и действия (бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления и должностных лиц могут быть обжалованы в суд.

Одно из наиболее распространенных дел из этой категории — дела об отказе в регистрации по месту жительства.

Конституция РФ закрепляет за каждым российским гражданином право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства (ст. 27). В целях обеспечения необходимых условий для реализации гражданином РФ его прав и свобод, а также исполнения им обязанностей перед другими гражданами, государством и обществом вводится регистрационный учет граждан по месту пребывания и по местожительству (ст. 3, 6 Закона РФ от 25 июня 1993 г. № 5242-1 «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации»).

Гражданин Российской Федерации, изменивший место жительства, обязан не позднее семи дней со дня прибытия на новое место жительства обратиться к должностному лицу, ответственному за регистрацию, с заявлением по установленной форме. При этом предъявляется:

- паспорт или иной заменяющий его документ, удостоверяющий личность гражданина;
- документ, являющийся основанием для вселения гражданина в жилое помещение (ордер, договор, заявление лица, предоставившего гражданину жилое помещение, или иной документ), или его надлежаще заверенная копия.

Орган регистрационного учета обязан зарегистрировать гражданина по месту жительства не позднее трех дней со дня предъявления им документов на регистрацию. Это установлено ст. 6 Закона РФ от 25 июня 1993 г. № 5242-1 «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации».

Отказ в регистрации по новому месту жительства обжалуется заинтересованным лицом в суд (гл. 25 ГПК РФ, Закон РФ от 27 апреля 1993 г. № 4866-1 «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан»).

Доказываются следующие факты.

Во-первых, факт обращения гражданина к должностному лицу, ответственному за регистрацию, с заявлением о регистрации (ст. 6 Закона РФ «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации», п. 16 Правил регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации, утв. постановлением Правительства РФ от 17 июля 1995 г. № 713; далее — правила регистрации по местожительству).

Во-вторых, принятие должностным лицом, ответственным за регистрацию, решения об отказе заявителю в регистрации по месту жительства или уклонение от ее проведения по истечении установленного законом срока (ст. 6 Закона РФ «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации»).

В-третьих, наличие или отсутствие одного из обстоятельств, являющихся основанием к отказу в регистрации заявителя по месту жительства. Такими обстоятельствами могут быть:

- непредставление должностному лицу, ответственному за регистрацию, документа, удостоверяющего личность заявителя;
- непредставление должностному лицу, ответственному за регистрацию, документа, являющегося основанием для вселения заявителя в жилое помещение, или его заверенной копии.

Из мотивировочной части постановления Конституционного Суда РФ от 2 февраля 1998 г. № 4-П следует, что отказ в регистрации гражданина по месту жительства возможен лишь по мотиву непредставления заявителем должностному лицу, ответственному за регистрацию, документов, указанных в ст. 6 Закона РФ «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации».

Таким образом, не имеют правового значения такие обстоятельства, как:

- размер жилой площади;
- освобождение жилого помещения лицами, утратившими право пользования им;
- наличие у заявителя родственных связей с проживающими в жилом помещении гражданами;
- состояние здоровья вселяемого;

- пригодность помещения для проживания;
- наличие и продолжительность регистрации заявителя на определенной территории;
- уплата установленного законом регистрационного сбора и т. д.

В-четвертых, доказывается нарушение прав (свобод) заявителя или создание препятствий к их осуществлению отказом в регистрации по месту жительства или уклонением от таковой.

Обязанность доказывать законность оспариваемых решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих возложена на сами органы и лиц, которые приняли оспариваемые решения или совершили оспариваемые действия (бездействие).

При рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, суд может истребовать доказательства по своей инициативе в целях правильного разрешения дела (ст. 249 ГПК РФ).

Гражданин освобождается от обязанности доказывать незаконность обжалуемых решений, но обязан доказать факт нарушения своих прав и свобод.

Необходимые доказательства — подтверждающие факт обращения гражданина к должностному лицу, ответственному за регистрацию, с заявлением о регистрации по месту жительства с представлением комплекта необходимых документов:

- копия заявления гражданина должностному лицу, ответственному за регистрацию, о регистрации по месту жительства;
- документ, подтверждающий наличие оснований для вселения, как-то:
  - ордер;
  - договор купли-продажи;
  - договор мены (обмена);
  - договор найма (поднайма);
  - свидетельство о праве собственности;
  - свидетельство о праве на наследство;
  - копия решения суда о признании прав собственности или пользования;
  - заявление лица, предоставившего гражданину жилое помещение;
- документы, подтверждающие круг лиц, обладающих самостоятельным правом пользования жилым помещением, и их согла-

сие на вселение заявителя (например, справки о составе семьи и регистрации по месту жительства);

- решение (копия решения), должностного лица, ответственного за регистрацию, об отказе гражданину в регистрации по месту жительства;
- свидетельские показания.

В последнее время большую актуальность приобрели дела об отказе в праве на выезд за рубеж.

Конституция РФ дает право любому гражданину свободно выезжать за пределы РФ (ст. 27). Федеральный закон от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» содержит основания к отказу гражданину в выдаче заграничного паспорта для выезда за рубеж (ст. 15).

Напомним, что документами, по которым граждане России осуществляют выезд за рубеж, являются: загранпаспорт, дипломатический паспорт, служебный паспорт, паспорт моряка (до 1 января 2014 г.) (ст. 7 Федерального закона «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию»).

Федеральный закон «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» устанавливает, что срок выдачи загранпаспорта в случае подачи заявления о его оформлении по месту жительства не должен превышать одного месяца со дня подачи заявления (ст. 10).

Отказ в праве на выезд за рубеж обжалуется заинтересованным лицом в суд (гл. 25 ГПК, Закон РФ от 27 апреля 1993 г. № 4866-1 «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан», ст. 17 Федерального закона «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию»).

Доказываются следующие факты:

- обращение гражданина к уполномоченному государственному органу с заявлением о выдаче заграничного паспорта (ст. 8 Федерального закона «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию»);
- принятие уполномоченным государственным органом решения об отказе заявителю в выдаче заграничного паспорта или уклонение от такового по истечении установленного законом срока (ст. 16–18 Федерального закона «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию»);
- обстоятельства, свидетельствующие о правомерности отказа заявителю в выдаче заграничного паспорта или уклонения

от таковой (ст. 254–255 ГПК РФ, ст. 1, 7 Закона РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан», ст. 9 Федерального закона «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию»):

- осведомленность заявителя о сведениях, составляющих государственную тайну, если в соответствии с Федеральным законом о государственной тайне он заключил трудовой договор (контракт), оговаривающий временное ограничение права на выезд за рубеж, а срок такого ограничения не превышает пять лет со дня последнего ознакомления заявителя с указанными сведениями и на момент обращения с заявлением о выдаче заграничного паспорта не истек (ст. 21, 23, 24 Закона РФ от 21 июля 1993 г. № 5485-1 «О государственной тайне»);
- нахождение заявителя на военной службе по призыву или на альтернативной гражданской службе по направлению;
- задержание заявителя по подозрению в совершении преступления или привлечение его в качестве обвиняемого;
- отбывание заявителем уголовного наказания;
- неисполнение заявителем обязательств, наложенных на него судом;
- сообщение заявителем при оформлении заграничного паспорта заведомо ложных сведений о себе;
- нарушение прав (свобод) заявителя или создание препятствий к их осуществлению отказом в выдаче заграничного паспорта или уклонением от таковой (ст. 254, 255 ГПК РФ, ст. 1, 2, 7 Закона РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан»).

Недопустим отказ в выдаче заграничного паспорта при отсутствии у заявителя регистрации по месту жительства или пребывания, а также гражданину, имеющему местожительство за рубежом (постановление Конституционного Суда РФ от 15 января 1998 г. № 2-П «По делу о проверке конституционности положений частей первой и третьей статьи 8 Федерального закона от 15 августа 1996 г. «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» в связи с жалобой гражданина А.Я. Аванова»).

Обращение гражданина к уполномоченному государственному органу с заявлением о выдаче заграничного паспорта доказывают, в частности:

- копия заявления гражданина в уполномоченный государственный орган о выдаче заграничного паспорта;
- квитанции об уплате пошлины;
- копия решения (резолюция на поступившем заявлении гражданина) должностного лица уполномоченного государственного органа об отказе гражданину в выдаче заграничного паспорта.

Доказать допуск гражданина к сведениям, составляющим государственную тайну, и принятия им на себя обязательства о временном отказе от права на выезд за рубеж могут следующие документы:

- ведомственные и локальные акты, устанавливающие отнесение тех или иных сведений к государственной тайне;
- копии трудового договора, заключенного с гражданином, приказа о приеме его на работу, документов, определяющих характер выполняемой заявителем работы и характеризующих круг его служебных обязанностей, и т. д.

Доказательства неисполнения заявителем обязательств, наложенных на него судом:

- копия судебного акта;
- справка судебного пристава-исполнителя о наличии у него в производстве неисполненных исполнительных документов, выданных на основании таких актов, и т. д.

ДЕЛА О ЗАЩИТЕ ПРАВ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ

Известно, что продавец обязан передать потребителю товар, качество которого соответствует договору (п. 1 ст. 4 Закона РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1«О защите прав потребителей»).

При обнаружении потребителем продажи ему товара ненадлежащего качества он должен определить, что будет добиваться от продавца, поскольку он вправе по своему выбору требовать выполнения следующих действий (ст. 18 Закона РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей»):

- замены на товар этой же марки (этих же модели и (или) артикула);
- замены на такой же товар другой марки (модели, артикула) с соответствующим перерасчетом покупной цены;
- соразмерного уменьшения покупной цены;
- незамедлительного безвозмездного устранения недостатков товара или возмещения расходов на их исправление потребителем или третьим лицом, а также

- отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар суммы. По требованию продавца и за его счет потребитель должен возвратить товар с недостатками.

Как правило, при предъявлении требований потребитель обязан:

- доказать факт приобретения товара в соответствующем месте;
- подтвердить ненадлежащее качество приобретенного товара;
- то, что при продаже ненадлежащее качестве не было оговорено продавцом;
- подтвердить факт обращения в магазин с просьбой о выполнении вышеописанных требований.

Также должны быть доказаны следующие факты:

- отказ представителя продавца (либо уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя) произвести указанные выше действия;
- наличие гарантийного срока (срока годности) для этого товара;
- наличие уведомления потребителем продавца о недостатке товара (если таковое присутствовало; уведомление должно быть сделано в пределах гарантийного срока товара);
- наличие понесенных потребителем убытков вследствие приобретения товара ненадлежащего качества и т. д.

Следует напомнить, что в случае обнаружения в товаре неоговоренных недостатков отсутствие у потребителя кассового или товарного чека либо иного документа, удостоверяющих факт и условия покупки товара, не является основанием для отказа в удовлетворении его требований (ст. 18 Закона РФ «О защите прав потребителей»). Тогда как доказать, что именно в этом торговом месте был куплен товар?

Как показывает судебная практика, возможны следующие варианты:

- отметки о продаже в паспорте товара;
- договор купли-продажи;
- квитанции;
- заключение специалиста.

К доказательствам также следует отнести:

- претензию потребителя с указанными требованиями и отметкой, подтверждающей факт вручения претензии продавцу;
- ответ на претензию (срок, в течение которого ответчик должен дать письменный ответ, — один месяц);
- доказательства, подтверждающие убытки потребителя от использования товара ненадлежащего качества.

При нарушении исполнителем сроков выполнения работ потребитель по своему выбору вправе (ст. 28 Закона РФ «О защите прав потребителей»):

- назначить исполнителю новый срок;
- поручить выполнение работы (оказание услуги) третьим лицам за разумную цену или выполнить ее своими силами и потребовать от исполнителя возмещения понесенных расходов;
- потребовать уменьшения цены за выполнение работы (оказание услуги);
- отказаться от исполнения договора о выполнении работы (оказании услуги).

Потребитель вправе потребовать также полного возмещения убытков, причиненных ему в связи с нарушением сроков выполнения работы (оказания услуги). Убытки возмещаются в сроки, установленные для удовлетворения соответствующих требований потребителя.

При обнаружении потребителем недостатков выполненной работы (оказанной услуги) он вправе по своему выбору в соответствии со ст. 29 Закона РФ «О защите прав потребителей» потребовать:

- безвозмездного устранения недостатков выполненной работы (оказанной услуги);
- соответствующего уменьшения цены выполненной работы (оказанной услуги);
- безвозмездного изготовления другой вещи из однородного материала такого же качества или повторного выполнения работы. При этом потребитель обязан возвратить ранее переданную ему исполнителем вещь;
- возмещения понесенных им расходов по устранению недостатков выполненной работы (оказанной услуги) своими силами или третьими лицами.

Удовлетворение требований потребителя о безвозмездном устранении недостатков, об изготовлении другой вещи или о повторном выполнении работы (оказании услуги) не освобождает исполнителя от ответственности в форме неустойки за нарушение срока окончания выполнения работы (оказания услуги).

Потребитель услуг, как правило, должен доказывать:

- выполнение услуг соответствующей организацией или лицом;
- нарушение сроков выполнения услуг или ненадлежащего качества выполненной работы;

- обращение к исполнителю с предостережением о возможном нарушении сроков выполнения работы (если становится очевидным, что она не будет выполнена в срок);
- обращение к исполнителю с просьбой о выполнении последствий нарушения исполнителем сроков выполнения работ;
- обращение к исполнителю с просьбой о выполнении последствий ст. 29 Закона РФ «О защите прав потребителей» при обнаружении недостатков выполненной работы.

Могут потребоваться следующие доказательства:

- подтверждение выполнения указанной работы (оказанной услуги) исполнителем, например:
  - договор об оказании услуг, выполнении работы;
  - квитанции;
- надлежаще оформленный акт об объеме выполненной работы с указанной в договоре датой окончания выполнения работы (оказания услуги) — необходимо для доказательства нарушения исполнителем сроков выполнения работы;
- заключение специалиста о недостатках выполненной работы (если при рассмотрении спора в суде возникли вопросы, для разрешения которых требуются специальные познания, по ходатайству любой из сторон судом может быть назначена экспертиза);
- претензия к исполнителю работы по выполнению требований закона (при нарушении сроков или обнаружении недостатков выполненной работы) с отметкой, подтверждающей факт вручения претензии исполнителю работы;
- ответ на претензию исполнителя;
- доказательства, подтверждающие убытки потребителя вследствие нарушения срока выполнения работы или недостатка выполненной работы.

А. Н. Тарасенкова

КАК ВЫИГРАТЬ ДЕЛО В СУДЕ

Учебно-практическое пособие

В книге приведены все необходимые нормативные материалы, которые помогут любому гражданину самостоятельно вести дело в суде и в кратчайшие сроки подготовиться к судебному заседанию. Подробно описана информация о порядке обращения в суд: общие правила подачи исковых заявлений и жалоб, ведение дел, порядок обжалования решений и т. д.

Для граждан, обращающихся в суд за защитой своих прав, адвокатов, судей, их помощников, а также всех, кто участвует в судебном разбирательстве споров.



Издательство «ПРОСПЕКТ»
(495) 651-62-62
e-mail: mail@prospekt.org
www.prospekt.org

А. Н. Тарасенкова

КАК ВЫИГРАТЬ ДЕЛО В СУДЕ

•ПРОСПЕКТ•